



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

El reglamento de la ley N° 30225 y su incidencia en las contrataciones irregulares de
bienes y servicios

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE:

Abogado

AUTOR:

Juan Carlos, Hernández Gamarra

ASESORES:

Dr. Gerardo Francisco, Ludeña González

Dr. José, Rodríguez Figueroa

Mg. Manuel, Ballesteros García

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Gestión Pública

Lima – Perú

2018

Página del Jurado

Dedicatoria

A mi madre por ser una excelente persona. A
mi Padre por ser un digno ejemplo a seguir.

Agradecimiento

Agradezco a mi asesor temático, Mg. Manuel Ballesteros García, por su orientación y su asesoría constante en la presente investigación.

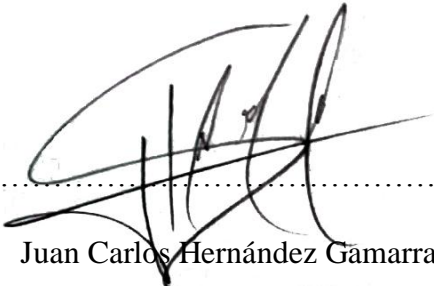
Declaratoria de Autenticidad

Yo, Juan Carlos Hernández Gamarra, con DNI N° 44952336, en cumplimiento con las disposiciones de Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría.
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo que la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. La tesis no ha sido auto plagiada; es decir, no ha sido publicada ni presentada con anterioridad para obtener grado o título profesional alguno.
4. Los datos presentados en los resultados son reales; no han asidos falseados, duplicados ni copiados y por tanto los resultados que se presentan en la presente tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido de identificarse fraude plagio, auto plagio, piratería o falsificación asumo la responsabilidad y las consecuencias que de mi accionar deviene, sometién dome a las disposiciones contenidas en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, 17 Julio del 2018



Juan Carlos Hernández Gamarra
44952336

Presentación

Señores miembros del jurado:

Cumpliendo con lo establecido por el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad Cesar Vallejo para optar el título profesional de Abogado, presento el trabajo de investigación denominado: “El Reglamento de la Ley N° 30225 y su Incidencia en las Contrataciones Irregulares de Bienes y Servicios”.

La presente tesis tendrá como objetivo determinar de qué manera el marco legal de contrataciones del estado incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

El presente trabajo de investigación está dividido en VII capítulos, el capítulo I contiene la introducción donde se detalla la aproximación temática, trabajos previos, teorías relacionadas al tema, formulación del problema, justificación del estudio, objetivo y supuestos jurídicos.

En el capítulo II se expone el método, que contiene el tipo y diseño de investigación, caracterización de sujetos, población y muestra, técnicas e instrumentos de recolección de datos, en cuanto a la validez, método de análisis de datos, tratamiento de la información en cuanto a las unidades temáticas, categorización y aspectos éticos.

El capítulo III, presenta los resultados de investigación, en el capítulo IV se realiza la discusión de la problemática presentada en la tesis. En el capítulo V se describe las conclusiones del trabajo de investigación, el capítulo VI incluye las recomendaciones y el capítulo VII se detallan las referencias bibliográficas.

El autor

Índice

	Pág.
Página del Jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaratoria de Autenticidad	v
Presentación	vi
Índice	vii
Índice de tablas	viii
Resumen	ix
Abstract	x
I. INTRODUCCIÓN	1
1.1 Aproximación Temática	2
1.2 Marco teórico	7
1.3 Formulación del problema de investigación	36
1.4 Justificación del estudio	37
1.5 Supuestos u objetivos	38
II. MÉTODO	40
2.1 Diseño de investigación	40
2.2 Método de muestreo	41
2.3 Rigor científico	44
2.4 Análisis cualitativo de datos	46
2.5 Aspectos éticos:	47
III. RESULTADOS	48
IV. DISCUSIÓN	61
V. CONCLUSIONES	69
VI. RECOMENDACIONES	72
REFERENCIAS	74
ANEXOS	79
Anexo 1. Matriz de Consistencia	80
Anexo 2. Guía de análisis documental	81

Índice de tablas

	Pág.
Tabla 1. Personal de Serpots S.A. que participa en los Procedimientos de Selección	43
Tabla 2. Validación de Instrumento	45

Resumen

En la presente tesis se analiza la incidencia del marco legal de contrataciones del estado en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios, se enmarca en las teorías de contrataciones públicas y en lo establecido en la Ley de Contrataciones del estado, el método utilizado es el enfoque cualitativo, el tipo de investigación es básica teórica, el diseño de la investigación es la teoría fundamentada, el instrumento que se utilizó es la guía de entrevista y la guía de análisis documental, llegando a la conclusión que el Reglamento de la Ley 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares, ello debido a que no se tiene en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado.

Palabras claves: Incidencia, Irregular, contratos, ley, Proveedor.

Abstract

This thesis carries out the analysis of the incidence of the legal framework of contracting of the State in the irregular Contracting of Goods and Services, the present thesis is framed in the theories of public contracting and in the provisions of the State Contracting Law, the method used is the qualitative approach, the type of research is basic theoretical, the research design is the grounded theory, the instrument that was used is the interview guide and the document analysis guide, reaching the conclusion that the Regulation of the Law 30225 has a negative effect on irregular hiring, due to the fact that it is not the people and not the norm who execute the selection procedures and are the main factor of corruption, which has resources, advice and seeks the way to adapt to the contracting standard of the state.

Keywords: Incidence, Irregular, contracts, law, Supplier.

I. INTRODUCCIÓN

1.1 Aproximación Temática

En la actualidad existen casos en que los funcionarios y servidores de las instituciones públicas que ejecutan los procesos de contratación, que se da a nombre de la empresa, interfieren en la contratación de bienes y servicios, transgreden el marco legal de las contrataciones del Estado, generando contrataciones irregulares de bienes y servicios, las cuales se ven representadas, entre otros, por la inejecución de los respectivos procedimientos de selección que limitan la participación plural de postores restando transparencia al procedimiento de selección, otros casos se dan cuando omiten incluir en los términos de referencia los requisitos de calificación los cuales son de obligatorio cumplimiento, a fin de comprobar que estos cuentan con capacidades necesarias para la ejecución del contrato.

Al respecto, el marco legal de las contrataciones ha previsto las directrices que las instituciones públicas deben seguir para realizar sus compras de bienes y servicios, por lo que su incumplimiento conllevaría a la determinación de responsabilidad de las personas que intervengan en las contrataciones del estado.

Es así como, el artículo 9° de la Ley de Contrataciones del Estado- Ley N° 30225 señala que las personas que intervienen en los procesos de contratación, con independencia del régimen jurídico que los vincule con estas, asimismo son responsables de sus actuaciones para efectuar las contrataciones de manera eficiente, minimizando los recursos públicos invertidos y bajo el enfoque de gestión de resultados.

Sin embargo; a pesar de que el gobierno ha emitido La Ley de contrataciones del Estado y su Reglamento para que las instituciones públicas enmarquen sus contrataciones de bienes y servicios, aún se encuentran casos donde se cometen irregularidades; además, en los últimos años el Organismo Supervisor de Contrataciones del Estado, ha realizado capacitaciones sobre la aplicación de la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento, a los funcionarios y servidores de las instituciones públicas que intervienen en las contrataciones públicas, pese a ello aún se observan la falta de transparencia en los procedimientos de selección, la cual es un principio de las contrataciones públicas, ya que los funcionarios y servidores de las instituciones públicas no brindan a los ciudadanos la información sobre el procedimiento de selección, utilizando sus cargos para su favorecimiento personal u de otras personas.

Sobre el particular, en la realidad las instituciones públicas no proporcionan la información clara y coherente sobre los procedimientos de selección, con la finalidad que los proveedores no participen en los procedimientos de selección, por lo que no aseguran la concurrencia, y el desarrollo del proceso en condiciones de igualdad, objetividad.

De esta manera en muchos casos las contrataciones públicas no se orientan al cumplimiento de los fines, metas y objetivos de las instituciones públicas, ya que no satisfacen el interés público, por lo que no se utilizan los recursos para el cumplimiento de las metas y objetivos de las instituciones públicas, observándose que las contrataciones públicas son vulnerables a la gestión y corrupción, aunado a ello la ineficiencia del control es un factor que no favorece que las contrataciones públicas sean eficientes.

Trabajos previos

Antecedentes Internacionales

Se ha tomado en cuenta como trabajos previos internacionales, a tesis de Chile, Ecuador, Guatemala, República Dominicana las cuales son:

Recari (2015) investigó sobre que es la “*Gestión Administrativa de las Compras y Contrataciones del Ministerio de Gobernación de Guatemala*”, Con el objetivo de determinar el funcionamiento de la gestión administradora en los departamentos de compras y requisiciones del Ministerio de Gobernación de la República de Guatemala”. (p. 11)

La investigación tuvo alcance descriptivo, para la recolección de datos aplicó cuestionarios al personal operativo y jefes inmediatos de las instituciones del ministerio.

Determinando que, aunque no la totalidad de los departamentos de compras y contrataciones de las instituciones del Ministerio de Gobernación cuentan con analistas y asesores especializados, estas tienen una estructura organizada para efectuar los procesos de compras y contrataciones, además se determinó que por falta de personal se fusionaron los operadores como departamento financiero y de compras. (p. 69)

Ramírez (2017). Investigó sobre el “estudio de los procesos de compras del departamento de contratación pública del gobierno independiente descentralizado de la provincia de esmeraldas”. El objetivo fue analizar las adquisiciones de compras del departamento de contratación pública del Gobierno Libre y Descentralizado de la Provincia de Esmeraldas. (p.59)

La población estudiada estuvo conformada por funcionarios del gobierno provincial de Esmeraldas y proveedores de la entidad, utilizó el método inductivo, la recolección de información la realizó mediante encuestas. (p.62)

Se utilizó el método inductivo deductivo, la recolección de información la realizó mediante encuestas. (p.48)

Concluyendo que, aunque de acuerdo a los manuales expedidos por el Sistema Nacional de Contratación Pública, los procesos de contratación están adecuadamente representados, en el Gobierno Provincial de Esmeraldas, en varias de sus etapas, se presentan deficiencias; los niveles de ejecución son bajos, no se cuenta con un adecuado archivo, registro y control documental, los deberes, atribuciones no son conocidos plenamente, no hay un adecuado seguimiento al vencimiento de las pólizas, falta de capacitación entre empleados, factores que entre otros, inciden directamente en el proceso. (p.91).

Gonzales (2016) investigó sobre *“compras y contrataciones en el exterior de la dirección general de relaciones económicas internacionales”*, el objetivo general fue realizar un análisis del actual modelo de acción donde hay nuevas formas de operación que generen un tipo de gestión eficiente en el sistema de compras y contrataciones en el exterior de sus acciones. (p.60)

Concluyendo que, durante el análisis y desarrollo del estudio de caso, fueron diversos los temas tratados en materia de compras gubernamentales, desde los aspectos más generales a los particulares de DIRECON. Sin duda alguna, se puede señalar que en términos generales se ha avanzado bastante durante los últimos años en materia de compras y contrataciones del sector público, sector relevante en materia de regulación de eficiencia en el gasto público y la reforma del Estado, con un sólido cuerpo normativo que regula este tipo de procesos (Ley de compras públicas).

Logacho (2015) investigó sobre *“análisis del proceso de acto pública de bienes y servicios y su tributo al mejoramiento de la misión administrativa. Caso práctico: coordinación administrativa financiera de la secretaría general de la presidencia de la república (2013-2014)”*. (p.1)

El objetivo general fue analizar la adquisición pública de bienes y servicios, y su afectación en la misión administrativa, de la Coordinación General Administrativa Financiera de la Secretaría General de la Presidencia de la República.

“La población estuvo conformada por un grupo de personas, fue estudiada con enfoque cualitativo, asimismo la información se recolectó en entrevistas no estructuradas y revisión documental publicada en el portal de compras públicas., los métodos de análisis que se utilizaron fueron el analítico y la técnica la entrevista.

“Concluyendo que la Presidencia de la República sigue el modelo de gestión de contrataciones públicas establecido en la normativa legal vigente, que le permite cumplir con sus objetivos institucionales” (Logacho, 2015, p.125).

Martínez (2015) investigó sobre *“el estudio de las compras y contrataciones gubernamentales en la República Dominicana, 2004-2011”*. “El objetivo general fue establecer el desarrollo del sistema de Compras y Contrataciones en la República Dominicana”. (p.7)

“la metodología fue descriptivo normativo, realizó el análisis exploratorio” (Martínez, 2015, p.10).

“Se realizó el análisis de la información recopilada en el transcurso del proceso de elaboración de la tesis” (Martínez, 2015, p.11).

Concluyendo que los elementos que son parte del método de compras y contrataciones, en la boga resultan ser innovador, pues la mayoría están ya estandarizados, con el propósito por parte del Órgano Rector que todas las instituciones de la administración las utilicen obligatoriamente (Martínez, 2015, p.60).

Antecedentes Nacionales

Domínguez y Durand (2015) investigaron sobre *“Estudios descriptivo de la problemática de las adquisiciones estatales en el marco del Régimen de Abastecimiento Público”*. El objetivo general fue demostrar que las deficiencias en la gestión de contrataciones se motivan en la programación y actos preparatorios, así también establecer y examinar las causas que las originan e identificar el aspecto más relevante entre las capacidades de los trabajadores, la normatividad específica y el control de los procesos para su atención por las entidades”. (p. 21)

La investigación fue descriptiva toda vez que busco ubicar al servidor o funcionario público que, en el contexto del proceso de contratación, tuvo su real comportamiento en los sistemas administrativos y funcionales de las Entidades Públicas y su importancia en el ciclo económico de nuestro País.

Concluyendo que las causas de las deficiencias en la gestión de contrataciones se ocasionan en la programación y actos preparatorios y que el elemento más importante para mejorar su eficiencia es el desarrollo de capacidades (aspecto humano) (Domínguez y Durand 2015, p, 129).

Bocanegra (2015) investigó sobre “*Ley de contrataciones y sus resultados en el Distrito de José Crespo y Castillo - Leoncio Prado – 2014*”. El objetivo general fue Determinar cómo influye el inspección interno en los procesos de selección relacionadas a la realización de obras de la Municipalidad Distrital de José Crespo y Castillo de la Provincia de Leoncio Prado” (p.25)

El esbozo de la investigación tuvo alcance correlacional concluyendo que el control interno tiene influencia significativa para que la ejecución de procesos de selección de la Municipalidad se efectúe con objetividad y se encuadren a la normativa legal (p.173).

Ñahui (2015) investigó el “*Modelo de Gestión de Abastecimiento en el Sector Público Peruano* El objetivo general fue que.

Que la empresa del sector público aplicando la gestión por resultados en el modelo de gestión, renueve y mejore las contrataciones de bienes, servicios y obras, concluyendo que el modelo de gestión es flexible para la adquisición de bienes y contratación de servicios. (p. 2)

Vera (2016) investigó sobre “*la ley de contrataciones del estado y su eficacia en los procesos de elección y contratación en la Municipalidad Provincial Sánchez Carrión-Huamachuco 2015-2016*”. El objetivo general fue: establecer el grado de eficacia de la ley de contrataciones del estado peruano en la forma de selección y contratación en la *Municipalidad Provincial Sánchez Carrión-Huamachuco 2015-2016*

Su población fue el personal de la municipalidad provincial Sánchez Carrión, los cuales pertenecen al área administrativa y son permanentes, concluyendo que la aplicación de la ley de contrataciones del estado y su reglamento no es la adecuada, tal situación genera que la ejecución de los procesos de selección y sistemas de contratación de bienes,

servicios y obras de la Municipalidad Provincial Sánchez Carrión se realice con deficiencias.

Hernández (2016) investigó sobre *“Organización de las redes de corrupción en los procesos de selección de obras públicas en el sector Transportes y Comunicaciones entre los años 2005 y 2010”* cuyo objetivo fue relatar la organización de las redes de corrupción de los procesos de selección de obras públicas, para lo cual entrevistó a especialistas en la materia, exfuncionarios y funcionarios de Provias, así mismo estudió casos, elaborando ficheros sobre archivos de denuncias, concluyendo que:

Las directrices para la contratación de obras públicas son definidas en la normativa de contrataciones, la cual indica los pasos a seguir en cada fase del proceso; pese a ello, los operadores de la norma han establecido requisitos superfluos que limitan la libre participación de postores o direccionan el proceso a un postor determinado, otros procedimientos han sido establecidos mediante formas ilegales tipificadas y no tipificadas.

La corrupción en la selección de contratación de obras públicas en provincia no se originó por deficiencias de la normativa, ya que, los procedimientos indicados son respetados por los actores que participan en los actos de corrupción. Asimismo, los actos de corrupción no ocurren únicamente en la etapa del proceso de selección; en su mayoría se dan en la fase de actos preparatorios, donde intervienen indirectamente, y se aumentan en la fase de cumplimiento contractual, participando directamente. (p. 34).

1.2 Marco teórico

Con el propósito de describir cada uno de los elementos del presente tema de investigación, a continuación, se presentan las principales teorías que existen:

En virtud al inicio del crecimiento económico sostenido del Perú, el Gobierno Peruano formuló el plan estratégico de contrataciones públicas del estado, con la finalidad de desarrollar mecanismos que contribuyan que las contrataciones del estado se caractericen por ser eficientes, transparentes, libres de corrupción, promotores del desarrollo, que certifique la confianza de los ciudadanos con la integridad ética y la imparcialidad. (Plan Estratégico de Contrataciones Públicas del Estado Peruano 2009, p.1).

Las contrataciones públicas es el primordial instrumento que tiene el gobierno para cumplir con sus metas y para ello requiere de un sistema de contrataciones encaminado a convertir eficientemente el presupuesto aportado por todos los ciudadanos en bienes, obras

y servicios para la comunidad (Plan Estratégico de Contrataciones Públicas del Estado Peruano 2009, p.3).

Las Compras Públicas Sostenibles (CPS) son las compras de bienes y contrataciones de servicios e infraestructura de una manera que maximiza el valor por dinero en todo el ciclo de vida de lo contratado. Esto requiere que las entidades públicas tomen decisiones que resulten en huellas ecológicas más bajas y mayores beneficios. (Manual Para agentes de compras públicas de la red interamericana de compras gubernamentales 2015, p. 11).

En la práctica, las autoridades que practican Compras Públicas Sostenibles toman decisiones más sostenibles, como por ejemplo edificios eficientes energéticamente y electrónica con menor consumo de energía, café cultivado y cosechado de manera más sostenible y materiales de oficina reciclados (Manual Para agentes de compras públicas de la red interamericana de compras gubernamentales 2015, p. 11)

Las Compras Públicas Sostenibles requieren un compromiso de comprar los productos, servicios u obras más eficientes y usualmente innovadores (Manual Para agentes de compras públicas de la red interamericana de compras gubernamentales 2015, p. 11)

Las compras públicas sostenibles crean beneficios para las autoridades y para la sociedad en su conjunto. Los bienes, servicios e infraestructura sostenible a menudo no son mas caros que sus alternativas, pero cuando los costos iniciales son mayores, estos costos pueden ser recuperados durante el ciclo de vida del producto, a través de costos menores de operación, mantenimiento o eliminación. (Manual Para agentes de compras públicas de la red interamericana de compras gubernamentales 2015, p. 11)

Las compras públicas sostenibles pueden mejorar las condiciones de trabajo, aumentar el empleo de las minorías y asignar los contratos de compras de manera más justa. (Manual Para agentes de compras públicas de la red interamericana de compras gubernamentales 2015, p.11).

Por lo que, uno de los primeros pasos de la reforma de las contrataciones, fue la transformación del CONSUCODE en el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), el fortalecimiento del Sistema Electrónico de Adquisiciones y

Contrataciones del Estado (SEACE). (Plan Estratégico de Contrataciones Públicas del Estado Peruano 2009, p.3).

2.1.1 Sistema electrónico de contrataciones del estado

El Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE) es el sistema electrónico que permite el cambio de información y difusión sobre las contrataciones del Estado, así como la realización de transacciones electrónicas. (Congreso de la República, 2014)

En el sistema electrónico de contratación del estado (SEACE) se reconocen todos los documentos propios al proceso, incluyendo modificaciones contractuales, laudos, conciliaciones, entre otros. (Congreso de la República, 2014).

Los funcionarios o servidores públicos que incumplan las disposiciones establecidas serán sancionados por la comisión de falta grave. (Congreso de la República, 2014).

Las Entidades están obligadas a utilizar el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE) en las contrataciones que realicen, independientemente que se sujeten al ámbito de aplicación de la presente Ley, su cuantía o fuente de financiamiento. (Congreso de la República, 2014).

Las instrucciones de subasta inversa y cotejo de precios se realizan obligatoriamente en forma electrónica a través del Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE). Asimismo, OSCE establece las excepciones a dicha obligación en los casos prácticos que menciona la ley, así como la forma en que se aplica progresiva y obligatoriamente las contrataciones electrónicas a los otros métodos de contratación. (Congreso de la República, 2014).

Los criterios que se toma para incorporación gradual de las Entidades al Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE), se toma en cuenta en sus consideraciones de la infraestructura y condiciones tecnológicas que estas posean o los medios disponibles para estos efectos, se establecen en la citada directiva conforme a ley. (Congreso de la República, 2014).

Los actos realizados, por el medio de la aplicación del Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE), incluidos los efectuados por el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) en el ejercicio de sus funciones relevantes con la contratación, que cumplan con las disposiciones vigentes, que a la vez poseen la misma

validez y eficacia que los actos realizados por medios manuales, se igual forma se busca lograr sustituir para todos los efectos legales. Dichos actos se entienden notificados el mismo día de su publicación, salvo lo dispuesto en el numeral 45.9 del artículo 45 de la Ley. (Congreso de la República, 2014).

En el hecho del uso obligación para la utilización del Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE), adicionalmente a los métodos de notificación tradicionales hubo una implementación más modernista por el TUO, en este caso las Entidades pueden utilizar medios electrónicos de comunicación para el cumplimiento de los distintos actos que se disponen en la presente Ley y su reglamento, esto también se encuentra establecido en la ley de contrataciones, considerando los requisitos y parámetros. En todos los casos, deben utilizar las tecnologías necesarias que garanticen la identificación de los proveedores y la confidencialidad de las ofertas. (Congreso de la República, 2014).

Los actos hechos por medio del Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE), incluidos los realizados por el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) en el ejercicio de sus funciones, que cumplan con las solturas vigentes poseen la misma validez y eficacia que los actos realizados por medios manuales, es decir cumplen con el mismo fin, pudiéndolos sustituir para todos los efectos legales. Dichos actos se entienden notificados el mismo día de su publicación, es decir por la propia pagina, salvo lo dispuesto en el numeral 45.9 del artículo 45 de la Ley 30225. (Congreso de la República, 2014).

Sin perjuicio de la obligación de utilizar el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE), adicionalmente se sigue conservando a los métodos de notificación tradicionales, las Entidades pueden utilizar medios electrónicos de comunicación para el cumplimiento de la finalidad que se desea alcanzar de los distintos actos que se disponen en la presente Ley y su reglamento, considerando los requisitos y parámetros establecidos en las leyes pertinentes. En todos los casos, deben utilizar las tecnologías necesarias que garanticen la caracterización de los proveedores y la confidencialidad de las ofertas. (Congreso de la República, 2014)

La información que se registra en la base de datos SEACE debe ser idéntica al documento final y actuaciones que obran en el expediente de contratación, es decir tanto los documentos presentados de manera electrónicas debe ser iguales al documento final,

bajo responsabilidad del funcionario que hubiese solicitado la activación del Certificado SEACE y de aquel que hubiera registrado la información.

Asimismo, la información y contenido del laudo arbitral y de otras resoluciones arbitrales que se registran en el SEACE debe ser idéntica a la del original, en contenido suscrito por el o los árbitros, donde tendrá responsabilidad del árbitro único o del presidente del tribunal arbitral, según corresponda. El SEACE no verifica ni aprueba la legalidad de los actos y actuaciones expedidos por la Entidad donde se llevan a cabo, siendo ella responsable de velar porque éstos se sujeten a la normativa vigente.

2.1.2 El Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE)

Es un organismo encargado de las supervisiones contractuales del estado, especializado adscrito al Ministerio de Economía y Finanzas, que tiene personería jurídica de derecho público, que constituye pliego presupuestal para su función y goza de autonomía técnica, funcional, administrativa económica y financiera.

Cuenta con un órgano de defensa y tiene capacidad autónoma, jurídica sin perjuicio de la defensa auxilio de la Procuraduría Pública del Ministerio de Economía y Finanzas, en el moldura de las normas que rigen el Sistema de Defensa Jurídica del Estado. (Congreso de la República, 2014)

Funciones del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE)

El Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) tiene las siguientes funciones que se da en su aplicación:

Esta encargado de velar y proponer que las contrataciones del estado tenga una capacidad de eficiencia, que este bajo el parámetro de la ley, que busca la maximización de los valores de los fondos públicos y la gestión de presupuestos.

Esta encargada de las supervisión aleatoria y/o selectiva, respecto a los temas de contratación contemplado en la ley, dentro de ella existe algunas excepciones, por otro lado también alcanza los supuestos excluidos del ámbito de aplicación sujetos a supervisión en lo que corresponde a la configuración del supuesto de exclusión.

Por otro lado, tiene la capacidad de supervisión a pedido de parte, conforme se encuentra amparado en la ley.

Además, busca implementar actividades o mecanismo que ayuden al desarrollo de una capacidad y competencia en la gestión de las contrataciones del estado, también busca difundir temas de contratación del estado.

Por otro lado, puede proponer las modificaciones normativas que considere necesarias en el marco de sus competencias.

De igual manera, puede emitir directivas, documentos estandarizados con relación a las contrataciones y documentos de orientación en materia de su competencia.

También, tiene capacidad de resolver los asuntos de su competencia en última instancia administrativa, aparte de supervisar, tiene la cualidad de ente jurisdiccional en su materia.

Igualmente puede administrar y operar el Registro Nacional de Proveedores (RNP), que se encuentran inscritos.

Desarrollar, administrar y operar el Sistema Electrónico de las Contrataciones del Estado (SEACE).

Administrar y operar en relación al Registro Nacional de Árbitros y el Registro Nacional de Secretarios Arbitrales.

Por otro lado, Acreditar a las instituciones arbitrales que presten servicios de organización y administración de arbitrajes en materia de contrataciones del Estado y supervisarlas, de acuerdo con lo establecido en el reglamento, para no encontrar vacíos en árbitros no registrados con experiencia en su competencia de actos de contratación.

Dentro de sus funciones puede organizar y administrar arbitrajes de acuerdo con lo previsto en el reglamento y de conformidad con la directiva que se apruebe para tal efecto, en el ejercicio de su función.

Otro punto que ellos tienen es designar árbitros y resolver las recusaciones sobre los mismos en arbitrajes que no se encuentren sometidos a una institución arbitral.

También tiene esa capacidad de dirimir solicitudes de devolución de honorarios de árbitros, conforme a lo señalado en el reglamento.

Tiene la posición de absolver consultas sobre el sentido y trascendencia de la normativa de contrataciones del Estado, expresadas por las Entidades, así como por el sector privado y la sociedad civil. Este órgano autónomo las absuelve de manera gratuita.

Una de sus funciones es poner en conocimiento de la Contraloría General de la República, de manera fundamentada, las infracciones observadas en el ejercicio de sus oficios cuando existan sospechas razonables de perjuicio económico al Estado o de delegación de delito o de comisión de infracciones graves o muy graves por responsabilidad administrativa funcional.

Otras de sus facultades es suspender procedimientos de selección, de oficio o a pedido de parte, para ello sé que identificar de manera precisa la necesidad de ejercer acciones coercitivas para impedir que la Entidad continúe con el procedimiento.

Descentralizar sus funciones en sus órganos de alcance regional o local de acuerdo con lo que establezca su Reglamento de Organización y Funciones.

Ejecutar estudios convenientes a evaluar el funcionamiento de los regímenes de contratación del Estado, examinar y proponer nuevos dispositivos idóneos de contratación según mercados, así como proponer estrategias destinadas al uso eficiente de los recursos públicos.

Las demás que le asigne la normativa. (Congreso de la República, 2014)

Asimismo, el Organismo Supervisor de Contrataciones del Estado en su Plan Estratégico Institucional 2012-2016, consideró como visión impulsar la eficiencia, probidad y transparencia en las contrataciones del estado, así también planteó la misión de vigilar la aplicación eficiente de la normativa e impulsar mejores prácticas en las contrataciones públicas, para el buen uso de los recursos públicos y satisfacer las necesidades de los ciudadanos.

Con la finalidad de cumplir con las referidas misión y visión el OSCE consideró entre otros las siguientes estrategias:

Educar a las personas de las áreas que intervienen en las contrataciones los cuales son el área de logística, áreas usuarias y comités especiales con el fin que gestionen óptimamente sus compras, obtengan buenas prácticas y ejecuten con calidad el presupuesto asignado.

Impulsar la simplificación de procesos y trámites que agilicen el proceso de contratación pública. (PEI 2012-2016 – OSCE, p.13-14).

Consecuentemente como una solución a los problemas de eficiencia en las contrataciones públicas, en el periodo 2014 se aprobó la Ley de Contrataciones del Estado – Ley N° 30225, la cual tiene como objetivo la gestión por resultados. (Semana económica.com, 08.07.2014).

1.2.3 Ley de Contrataciones del Estado- Ley N° 30225

Para Vera H. (2016), la Ley de Contrataciones del Estado, es un instrumento que utilizan las instituciones públicas para realizar contratos de bienes y servicios y para que las instituciones públicas puedan ejecutar obras. (p. 29)

Finalidad

La Finalidad de la Ley N° 30225 es instituir normas encaminadas a maximizar el valor de los recursos públicos que se invierten y busca promover la actuación bajo el enfoque de gestión por resultados, tiene más un objetivo de resultado y eficacia en el trámite, en las contrataciones de bienes, servicios y obras, de tal manera que se efectúe de manera oportuna y bajo las mejores condiciones de precio y calidad, permitan el cumplimiento de los fines públicos y tengan una repercusión positiva tanto en maximizar las inversiones estatales, como también en las condiciones de vida de los ciudadanos. Dichas normas se fundamentan en los principios que se enuncian en la presente Ley. (Ley de contrataciones del Estado Ley N° 30225, de 11 de julio de 2014).

Principios que rigen las contrataciones

Así también, la Ley 30225, Ley de contrataciones del Estado, establece en las contrataciones del Estado se desarrollan con fundamento en principios, los cuales conforman el criterio interpretativo e integrador para que las instituciones públicas apliquen la Ley y su reglamento, y medidas para la actuación de los que intervienen en las contrataciones:

Libertad de concurrencia. Este principio señala que las instituciones públicas deben promover el independiente acceso y asistencia de proveedores en los procesos de pacto que realicen, evitando exigencias y formalidades costosas e innecesarias para el estado o institución pública que quiera contratar. Además, este principio prohíbe la adopción de

prácticas que limiten como puede ser la elección de productos que limiten a otros proveedores o afecten la libre concurrencia de proveedores.

Igualdad de trato. Este principio indica absolutamente todos los proveedores comprometen tener las mismas oportunidades para formular sus ofertas, prohíbe la existencia de prerrogativas o ventajas y, la existencia, del trato antojadizo visible o encubierto. Asimismo, requiere que no se traten de situaciones de manera diferente que son similares y que situaciones que son diferentes no sean tratadas de manera idéntica siempre que ese trato se justifique objetiva y razonablemente, beneficiando el desarrollo de una competencia efectiva.

Transparencia. Las Entidades tienen que proporcionar pesquisa clara y coherente con el fin de que los proveedores comprendan el proceso de contratación a fin de garantizar la independencia de concurrencia, para que el proceso se desenvuelva bajo condiciones de igualdad de trato, rectitud e imparcialidad. Este principio respeta las excepciones establecidas en el ordenamiento jurídico.

Publicidad. El proceso de contratación debe ser publicado con la finalidad de difundir la información, con la finalidad de promover la libre concurrencia y competencia efectiva, y facilitar la supervisión y la revisión de los pactos.

Competencia. Estriba en los procesos de contratación incluyen disposiciones que permiten instituir condiciones de competencia efectiva para lograr la proposición más ventajosa que satisfacer el interés público que subyace a la contratación. Por lo que prohíbe el amparo de prácticas que restrinjan o afecten la competencia.

Eficacia y Eficiencia. El proceso de pacto y las disposiciones que se adopten en el mismo deben colocar al cumplimiento de los fines, metas y objetivos de la Entidad, prevaleciendo estos sobre la realización de exactitudes no esenciales, avalando la efectiva y oportuna satisfacción del interés público, bajo condiciones de calidad al mejor postor y con el mejor uso de los recursos públicos.

Vigencia Tecnológica. Para ello, hablaremos de las leyes que la regulan en los bienes, servicios y obras a contratar, por ello, deben contar con los contextos de calidad y modernidad tecnológicas necesarias para cumplir con efectividad la finalidad pública, para ello las entidades públicas tienen que cumplir con la ley de mordicación publica, para los que han sido requeridos, por un terminante y previsible tiempo de duración, con

posibilidad de ajustar, integrarse y repotenciarse si fuera el caso, con los avances científicos y tecnológicos.

Sostenibilidad ambiental y social. En el diseño de postulación, conforme va enmarcado la ley de contratación, va en relación al impacto ambiental, puesto que todo los requisitos va previsible en el sistema electrónico de contratación del estado, es decir va de la mano con la ley de modernización del estado, que se debe acoger a esta forma de tener una actividad administrativa de manera electrónica y evitando el uso del papel.

Equidad. En este caso se refiere que las partes, tanto la entidad como el proveedor deben guardar relación en cuenta en el objetivo de la prestación, pero sin guardar perjuicios de las facultades que corresponda al estado. Artículo (Congreso de la República, 2014).

El ámbito de aplicación de la Ley de Contrataciones del Estado, Ley N° 30225

Dentro de esta ley se encuentran amparado los alcances que tiene, pero para ello se tiene que definir el termino de entidad, e eso es los ministerios y sus órganos públicos, programas y proyectos adscritos, el poder legislativo, poder judicial y las entidades que tienen capacidad de contratar con el estado, dentro de ellos están las empresas del estado pertenecientes a los tres niveles de gobierno. En el lado de los fondos se refiere a los totales y parciales con los recursos públicos, sean de derecho público o privado (Congreso de la República, 2014).

Funcionarios, dependencias y órganos encargados de las contrataciones

Los encargados del proceso de contratación de la institución pública son:

El Titular de la Entidad quien practica las funciones indicadas en la Ley y su reglamento para la aprobación, autorización en calidad de sus funciones y supervisión de los procesos de contratación de bienes, servicios y obras.

El Área Usuaria cuyas necesidades se pretenden atender con manifiesta contratación o, que, dada su especialidad en sus funciones, canaliza los requerimientos formulados y está encargado de poner las características de uso o material de contratación, por otras dependencias, que colabora y participa en la planificación de las contrataciones, donde se aplica en la base de proveedores, donde se realiza la verificación técnica de las contrataciones efectuadas a su requerimiento a contratar, previas a su conformidad.

El Órgano delegado de las contrataciones que es quien realiza y la gestiona el abastecimiento al interior de una Entidad que van a contratar, incluida la gestión administrativa de contratos relacionados a bienes, servicio y obras. (Congreso de la República, 2015)

Adicionalmente, la institución pública tiene la capacidad de conformar comités de selección, que será quien de la buena pro al postor que logra tener los requisitos, que son órganos colegiados encargados de seleccionar al proveedor que brinde los bienes, servicios u obras requeridos por el área usuaria a través de determinada contratación. Su constitución y funciones se determinan en el reglamento de la ley de contratación. (Congreso de la República, 2015).

El Titular de la entidad encargada de las contrataciones esta encargado de delegarle funciones, mediante resolución, la autoridad que la presente norma le otorga, sin embargo; no pueden ser objeto de delegación, la declaración de nulidad de oficio, puesto que no es parte de la delegación conforme a ley, las autorizaciones de prestaciones adicionales de obra, la aprobación de las contrataciones directas salvo aquellas que disponga el reglamento de acuerdo a la naturaleza de la contratación, y los otros supuestos que se establezcan en el reglamento, son salvedades que presenta la ley en su aplicación. (Congreso de la República, 2015)

El reglamento establece las acciones o facultades que tienen las Entidades, ellos deben adoptar en su Reglamento de Colocación y Funciones u otros efectos de organización y/o gestión. (Congreso de la República 2015).

Plan Anual de Contrataciones

Las instituciones están facultadas para formular el Plan Anual de Contrataciones a partir del primer semestre, es decir de los primeros seis meses, y teniendo en prevención la etapa de enunciación y programación presupuestaria que esto correspondiente al siguiente año fiscal, por lo que las instituciones públicas deben proyectar en el cuadro de necesidades sus exigencias de bienes, servicios y obras necesarios para que se efectúen con sus objetivos y metas del respectivo año fiscal, dichos neutrales y metas deben encontrarse vinculados al Plan Operativo Institucional, por ende, los requerimientos deben adjuntar sus respectivas especificaciones técnicas y/o términos de referencia. (Congreso de la República, 2015)

El Plan Anual de Contrataciones que se abone debe contener los pactos de bienes, servicios y obras cubiertas con el Presupuesto Institucional de Apertura y el valor estimado de dichas contrataciones, con independencia que se sujeten al ámbito de aplicación de la presente Ley conforme la norma, y de la fuente de financiamiento. El Plan Anual de Contrataciones se publica en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE). (Congreso de la República, 2015)

Planificación

El Plan Anual de Contrataciones se formula en el año fiscal en curso, esto es el primer semestre, durante la fase de programación y formulación presupuestaria las áreas usuarias de las Entidades públicas deben programar en el Cuadro donde se registra los detalles de Necesidades de los bienes, servicios en general, consultorías y obras necesarios, a ser citados durante el año fiscal siguiente, para efectuar los objetivos y consecuencias que se buscan alcanzar, sobre la base del plan Operativo Institucional respectivo, adjuntando para tal efecto los detalles técnicas de bienes y los términos de referencia de servicios en general y consultorías. En el caso de obras, las áreas usuarias remiten la descripción general de los proyectos a ejecutarse como parte de la selección.

Para obtener el cuadro consolidado de necesidades, el órgano encargado de las contrataciones, en combinación con el área usuaria, consolida y valoriza las contrataciones de bienes, servicios en general, consultorías y obras.

Antes que sede la aprobación del proyecto de presupuesto de la Entidad, las áreas usuarias deben hacer el ajuste sobre los hechos necesarios a sus requerimientos programados en el Cuadro Consolidado de Necesidades en aprobación con las anterioridades institucionales, donde se valora las actividades y metas presupuestarias previstas, enviando sus requerimientos priorizados al órgano encargado de las contrataciones, con base a lo cual se elabora el proyecto de Plan Anual de Contrataciones.

Para obtener el proyecto de Plan Anual de Contrataciones, la sección encargado de las contrataciones, en combinación con el área usuaria, debe instituir el valor estimado de las contrataciones de bienes y servicios en general y consultorías en general, así como el precio proyectado, en el caso de ejecución de obras y consultoría de obras. (Congreso de la República, 2015)

Una vez admitido el presupuesto institucional de apertura, el órgano representante de las contrataciones, en coordinación con las áreas usuarias de la Entidad, ajusta el proyecto del Plan Anual de Contrataciones. Mediante directiva encargados del OSCE donde en ella se establece las habilidades relativas al contenido, el registro o base de datos de información y otros aspectos concernientes al Plan Anual de Contrataciones. (Congreso de la República, 2015).

El Plan Anual de Contrataciones es el medio o contenido aprobado por el Titular de la Entidad, o por el funcionario a quien se hubiera delegado dicha facultad de representatividad, así mismo, dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la aprobación del Presupuesto Institucional de Apertura que se da por cada entidad, y publicado por cada Entidad en el SEACE en un plazo no mayor de cinco (5) días hábiles de aprobación, sitiendo el documento de aprobación. (Congreso de la República, 2015)

Una vez que se haya aprobado el Plan Anual de Contrataciones, éste debe ser modificado cuando se vea algo por cambiar o regular a lo establecido, es decir, cuando se tenga que incluir o excluir contrataciones, por otro lado, cuando se modifique el tipo de procedimiento de selección, acorde a los lineamientos determinados por OSCE mediante Directiva.

Es parte de la convocatoria de los procedimientos que se da en la etapa de selección, salvo que tenga que ver con la comparación de precios, donde esta parte debe estar incluidos en el Plan Anual de Contrataciones, bajo sanción de nulidad. (Congreso de la República, 2015).

El Titular de la Entidad tiene esa responsabilidad de supervisar y efectuar el seguimiento al proceso de planificación que este es otorgado por ley, es por ello que hay una formulación, aprobación y ejecución oportuna del Plan Anual de Contrataciones. (Congreso de la República, 2015).

1.2.4 Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado

Se entiende por Reglamento toda regulación material dictada sobre la base de una autorización formal de la Ley a órganos del ejecutivo, a la que corresponde una vinculación general y obligatoria y cuyo rango es inferior a la ley (Rosado, 2003, p.57)

Además, el reglamento constituye un instrumento para la consecución de la desconcentración de la regulación estatal (Rosado, 2003, p.58), por lo que se entiende que

el Reglamento de la Ley 30225 precise y detalle lo expuesto en la Ley de Contrataciones del estado.

Documentos del Procedimiento de Selección

El procedimiento de selección está conformado por los siguientes documentos: para los tramites de selección en el ámbito de consultores individuales, en este caso hay las solicitudes de expresión de interés, así como los cuidados de cotización para cotejo de precios, los cuales se esgrimen atendiendo al tipo de procedimiento de selección en los temas de contratación (Congreso de la República, 2015).

Los documentos que se da en los procedimientos de selección son elaborados por el comité de selección, que es el órgano representante de las contrataciones, para los cuales deberán utilizar necesariamente los documentos estándar que aprueba el OSCE y la pesquisa técnica y económica contenida en el expediente de contratación aprobado (Congreso de la República, 2015).

Los referidos documentos deben estar visados, para corroborar su legitimidad, en todas sus páginas por los participantes del comité de selección o los miembros encargado de las contrataciones, según corresponda, para posteriormente ser capacitados por el funcionario competente de acuerdo a las normas de organización interna en los temas de contratación (Congreso de la República, 2015).

Contenido Mínimo de los Documentos del Procedimiento

En los contenidos debe encontrarse la base de la licitación pública, el concurso público, la adjudicación simplificada y subasta inversa electrónica deben contener:

El objeto de la contratación.

Las Descripciones Técnicas.

Los Requisitos de la Referencia o el Expediente Técnico de Obra.

El costo referencial de la aproximación de las obras y consultoría de obras.

El dinero en que se expresa la oferta económica.

La modalidad de ejecución de llave.

El método de contratación.

Las fórmulas de reajuste.

El costo de reproducción, aproximado.

Las exigencias de precalificación.

Los requisitos de calificación.

Los elementos de evaluación.

Las educaciones para formular oferta.

Las cauciones ajustables.

Las demás condiciones contractuales.

La cotización del contrato, cuando corresponda. (Congreso de la República, 2015).

Las atenciones de dicción de interés del procedimiento de selección de consultores individuales deben describir

La designación del objeto de la contratación

La Referencia de los Términos

El valor apreciado, que forma el importe de la contratación,

El formato de hoja de vida.

Los elementos de estimación y el medio de calificación y evaluación

Las educaciones para expresar el interés,

En caso que tengamos que hacer la cotización, para hacer la comparación de precios, se debe tener en cuenta como mínimo lo dispuesto en el literal b) del numeral 1. Son excepciones cuando no se elabore una solicitud de cotización conforme mande la ley, si no cuando se obtiene la información de manera telefónica, presencial o mediante portales electrónicos, la Entidad debe elaborar un informe que contenga datos de dicha indagación, o como se obtuvo la información. (Congreso de la República, 2015)

Procedimientos de selección

Las instituciones públicas para contratar bienes, servicios en general, consultorías u obras, deben utilizar, según corresponda, los procedimientos de selección denominados:

Oferta Pública

Concurrencia Público

Transferencia Simplificada

Subasta Inversa Electrónica,

Elección de Consultores Individuales,

Comparación de Precios,

Pacto Directa

(Congreso de la Republica 2015).

El formato de selección se determina en cuidado al objeto del pacto, por ello se tiene que evaluar la cuantía del valor estimado o del valor referencial, y el resto de las situaciones para su empleo señalados en la Ley y su Reglamento. En el caso de los pactos que involucren un contiguo de prestaciones de distinta naturaleza, el objeto se estableciera en ocupación a la prestación que represente la mayor incidencia porcentual en el valor estimado y/o referencial de la contratación, conforme a ley. (Congreso de la República, 2015)

Etapas de la Licitación Pública

Las instituciones públicas para contratar bienes y obras deben utilizar la licitación pública la cual tiene las siguientes etapas:

Convocatoria.

Los participantes de Registro.

Formulación de observaciones y consultas.

Remisión de consultas y observaciones.

Composición de bases.

Exposición de ofertas.

Valoración de ofertas

Apreciación de ofertas.

Permiso de la buena pro

Etapas de la contratación de consultoría en general y consultoría de obras

Las instituciones públicas deben emplear la concurrencia pública para pactar la consultoría en general y consultoría de obra, la misma que se realizará utilizando las siguientes etapas:

Convocatoria.

Registro de partícipes.

Enunciación de observaciones y consultas.

Absolución de observaciones y consultas.

Composición de bases.

Exposición de ofertas.

Evaluación de ofertas.

Valoración de ofertas.

Permiso de la buena pro.

Etapas de la adjudicación simplificada

Convocatoria y publicación de bases.

Registro de partícipes.

Formulación de observaciones y consultas.

Absolución de observaciones y consultas.

Integración de bases. 6. Exposición de ofertas.

Valoración y apreciación.

Otorgamiento de la buena pro

1.2.5 Declaratoria de nulidad

El OSCE en los casos que conozca, o declara nulos los actos expedidos, cuando hayan sido mandatos por órgano incompetente, quebranten las normas legales, o contengan un imposible jurídico, es decir un imposible jurídico, puesto que la norma no lo prevé o prescindan de las normas esenciales del procedimiento o de la forma prescrita por la normativa aplicable, debiendo expresar en la resolución que expida, la etapa a la que se retrotrae el procedimiento de selección, eso quiero decir que cuando hay alguna

afectación en una resolución o el procedimiento para implementar o mantener Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco, se declara por nula hasta la etapa donde se encuentra la patología.

El Titular de la Entidad puede declarar la nulidad de oficio si los servidores públicos se percatan de la malicia, también puede ser de parte, por las mismas causales previstas en el acápite anterior, solo hasta antes del perfeccionamiento del contrato, puesto que en la ley se ve que puntos donde se puede declarar la nulidad, sin perjuicio que pueda ser ostensible en el valor recaída sobre el recurso de apelación. La misma facultad la tiene el Titular de la Central de Compras Públicas - Perú Compras, en los procedimientos de implementación o mantenimiento de Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco.

Posteriormente de la celebrados de los contratos, la Entidad puede exponer la nulidad de oficio en los siguientes casos:

En el hecho de buscar la solemnidad del perfeccionado en inobediencia con el artículo 11 de la presente Ley. Los contratos que se declaren nulos, que enervan en las causales ya mencionados, no tienen derecho a remuneración alguna con cargo al Estado, sin perjuicio de la responsabilidad de los funcionarios y servidores de la Entidad, conjuntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.

Cuando se compruebe la infracción del apotegma de presunción de veracidad durante la forma de selección o para del perfeccionamiento del contrato.

Cuando se da la solemnidad del contrato, no obstante encontrarse en trámite un recurso de apelación.

En el caso que no se cumple con los requisitos establecidos en la normativa a fin de la disposición de alguno de los apócrifos que habilitan a la contratación directa.

Cuando no le damos curso al procedimiento correcto de la Ley, pese a que la contratación se hallaba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, toman responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, juntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato, donde se aparenta al formal, con un hecho oscuro.

Cuando se confirme que el contratista, y los accionistas socios o empresas vinculadas dentro de la licitación o participación en la contratación del estado, o cualquiera de sus respectivos directores, funcionarios, empleados, asesores, representantes legales o

agentes, ha pagado, recibido, ofrecido, intentado pagar o recibir, u ofrecer en el futuro algún pago, beneficio indebido, dádiva o comisión en relación con ese contrato o su procedimiento de selección conforme establece el reglamento. Todo estos hechos a carrera la nulidad, y proceso penal y reparación civil con sus respectivas responsabilidades.

En caso de que se haga una contratación de bienes, servicios u obras, sin el previo procedimiento de selección que correspondiera.

La nulidad del procedimiento, puesto que no se está cumpliendo con los requisitos de la ley de contratación y su reglamento, es por ello que el contrato, genera responsabilidades de los funcionarios y servidores de la Entidad contratante conjuntamente con los contratistas que celebraron dichos contratos irregulares, puesto que es la manifestación jurídica que le otorga la ley a la entidad y la sumisión voluntaria de los proveedores.

En el hecho de que se tenga que acudir a foro arbitral, donde se tenga que dirimir los problemas legales de contratación, al árbitro único o al Tribunal Arbitral evaluar la nulidad del contrato, se considera en primer lugar las causales previstas en la presente Ley y su reglamento, es decir para tomar en cuenta la nulidad se debe prever las causales de nulidad que establece la ley.

En los hechos facticos donde se presenta la nulidad, donde esto derive de un recurso de apelación presentada, o haya sido derivado por ella bajo cualquier mecanismo por alguno de los participantes o postores, esta se sujeta a los dispuesto en el numeral 41.5 del artículo 41 de la presente Ley.

Del análisis de la Ley de Contrataciones del Estado - Ley N° 30225 se infiere que con la finalidad de evitar que las personas que intervienen en las contrataciones del estado cometan irregularidades, ha tomado mayor importancia a la formalidad, haciendo que la norma sea más rigurosa y restrictiva (Hernández, 2015, p. 3).

En lo que se refiere a la elaboración del plan anual de contrataciones, la Ley de Contrataciones del Estado – Ley N° 30225, menciona la realización de ajustes, con el fin de perfeccionar la planificación y programación de los procesos a convocarse y la formulación del presupuesto, esto a fin de concordar el objetivo de la gestión por resultados. Con tal fin la noma prevé que las instituciones públicas para que elaboren el cuadro consolidado de necesidades, indispensable en la formulación del presupuesto del

año fiscal subsiguiente, las Áreas Usuarias deben remitir sus requerimientos de bienes y servicios acompañados de sus respectivas especificaciones técnicas, términos de referencia o expedientes técnicos. También, el Órgano Encargado de las Contrataciones realice una estimación adecuada, definiendo el valor estimado que tendrán los procesos de selección, lo que permitirá la formulación de un proyecto de presupuesto y un proyecto de PAC acorde con la realidad. (Hernández, 2015, p. 4).

Los requerimientos adjuntos a sus correspondientes especificaciones técnicas, términos de referencia o expedientes técnicos, permitirán que desde el inicio del ejercicio presupuestal se gestionen las compras programadas, sin perjuicio que las áreas usuarias puedan proponer, en caso sean necesarios precisiones en sus requerimientos. Ello permitirá una mejor programación y ejecución presupuestal en el ejercicio presupuestal correspondiente. (Hernández, 2015, p. 4)

Otro objetivo que la norma busca alcanzar con la modificación es lograr una triple vinculación entre las metas, objetivos y actividades, la planificación presupuestal y la planificación de las compras públicas, con lo cual los OEC podrán generar las contrataciones desde el mes de enero de cada año, impulsando que el presupuesto se ejecute y se cumplan los fines públicos en beneficio de la población. (Hernández, 2015, p. 4).

La nueva Ley establece que las metodologías de contratación son las instrucciones de selección, y el procedimiento especial de contratación a través de los catálogos que se consigna por la entidad, es por ello, que los procedimientos de selección son: la Licitación Pública, el Concurso Público, la Adjudicación Simplificada, la Selección de Consultores Individuales, la Comparación de Precios, la Subasta Inversa Electrónica y la Contratación Directa. (Hernández, 2015, p. 5).

La Licitación Pública es uno de los métodos de contratación más trascendentes, pues señala las pautas de la contratación de bienes y ejecución de obras de acuerdo a los importes previstos en la Ley del Presupuesto, a fin de optimizarlo, se ha previsto que las etapas de formulación de consultas y observaciones se realicen de manera paralela, al igual que la absolución de estas. Esta consolidación de dos etapas tiene por objeto agilizar el proceso sin perjudicar la capacidad de revisión y estudio de los documentos de la licitación por el lado de los participantes, para lo cual se contempla un plazo suficientemente amplio. (Hernández, 2015, p. 5).

La optimización del proceso incluye otras etapas, como el registro de participantes, la presentación y evaluación de las ofertas, además de reglas especiales. (Hernández, 2015, p. 5)

Así, el registro de participantes se realiza de forma electrónica, de manera que las empresas ya no tendrán que apersonarse a la entidad a registrarse para participar en un procedimiento de selección, reduciendo así, costos de traslado y murallas de acceso, Con la reforma, el registro de proveedores será completamente transparente y sin costo alguno fomentando de esta manera la mayor participación de postores. (Hernández, 2015, p. 5).

En cuanto a la presentación de ofertas, prevé que se realice por el propio proveedor o por un tercero, al que no se le requerirá acreditación de carácter del proveedor ni formalidades, buscando evitar las murallas burocráticas que venían implementando algunas entidades; asimismo, se traslada la verificación de los poderes al momento de apertura de la oferta, a fin de establecer que quien la asiente tiene mandos suficientes para generar obligaciones, para lo cual se exigirá que el formato de declaración jurada con los datos del postor se suscriba con firmas legalizadas. (Hernández, 2015, p. 5)

1.2.6 La Irregularidad en las contrataciones públicas

El término irregular proviene del latín irregular que significa que esta fuera de la regla, contrario a una regla, que no se ajusta a su flexión o en su derivación a las formas fijadas como modelo de un paradigma.

En el presente trabajo de investigación está relacionado, a que los funcionarios y servidores que participan en las etapas de los procedimientos de selección trasgreden la Ley de Contrataciones del Estado Ley 30225 y su Reglamento. El Estado peruano para su adecuado funcionamiento, requiere realizar un sin número de contrataciones con terceros, ya sea para que le brinden servicios o para adquirir bienes. Sin embargo; a pesar de que el gobierno ha emitido La Ley de contrataciones del Estado y su Reglamento para que las instituciones públicas enmarquen la adquisición de bienes y servicios, aún se encuentran casos donde se cometen graves irregularidades; además, no basta contar con personal capacitado que conozca la normativa, pues se requiere, además, una gestión eficiente en toda entidad, que implique una adecuada planificación, priorización correcta de las necesidades y buen funcionamiento del órgano de control. (Diario Gestión 25.07.2016)

Ello ocurre debido a que; la Ley 30225 y consecuentemente su reglamento, no han tenido en cuenta que son las personas y no la norma el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado. Por lo que los esfuerzos por neutralizar la corrupción desde el punto de vista normativo siempre serán insuficientes. (Hernández, 2015, p. 3).

1.2.7 La corrupción

La corrupción es utilizar un cargo para favorecimiento personal o de un grupo de personas, contrariamente la transparencia es la accesibilidad de los ciudadanos a la información existente, por lo que es la base fundamental del combate de la corrupción, por lo tanto es necesario que las contrataciones sean transparentes, lo cual es importante para que las contrataciones sean eficientes; porque sus efectos no solo inciden en la calidad, costo, servicios adquiridos y entregados a la sociedad; sino también afectan la credibilidad de procesos administrativos

1.2.8 La transparencia en las compras gubernamentales

La transparencia facilita que los ciudadanos adviertan lo que ocurre en el entrañable de las administraciones públicas, consiste en venerar y cautelar la publicidad de la información y proporcionar la dirección de cualquier persona a esa información, a través de los medios de procedimientos legales, el concepto de nitidez va más allá del acceso a la pesquisa, es el acceso fluido y oportuno de información confiable, relevante y verificable, en el año 2009 la organización internacional transparencia internacional señaló que la transparencia es el estreno que consiente a quienes son afectados por explícitas decisiones que pueden conocer los hechos y de igual manera las técnicas de políticas públicas, relacionado a los temas de contratación (Contrataciones públicas en el marco de los derechos sociales fundamentales, 2017, p.68).

En ese sentido, la administración pública debe ser claro en su trabajo intacto de favor a los ciudadanos. Por eso al ejecutar su tarea, la ostentación pública ha de demostrar al pueblo como trabaja, por qué arroga fijas decisiones, cuáles son sus derechos y también cuáles son sus deberes y obligaciones. (Contrataciones públicas en el marco de los derechos sociales fundamentales, 2017, p.68).

La pureza también sirve para advertir y someter las experiencias de corrupción que se originan del seno de la actividad de contratación pública. No solo falta en una reducción

de la corrupción al evitar que se produzca, sino que también permite que los ciudadanos participen activamente en la disputa contra la fermentación, es así que la transparencia y el acceso oportuno a las informaciones puede ser considerado como un bien general que vale la pena incentivar debido a las externalidades positivas que produce, reduciendo situaciones indeseables, como son los conflictos de intereses y la corrupción .(Contrataciones públicas en el marco de los derechos sociales fundamentales, 2017,p.68).

Además, la transparencia es un componente subjetivo que radica en la calidad de funcionarios y empleados que administran los procesos y que se aprecia en sus actuaciones. (Transparencia y Competencia en los Procesos de Adquisición y Contratación del Gobierno Salvadoreño, 2008, P. 13-14).

1.2.9 El control gubernamental

La inspección, cuidado y comprobación de los actos y consecuencias de la gestión pública, en cuidado al grado de eficiencia, eficacia, transparencia y economía en el uso y destino de los recursos y bienes del Estado, así como del observancia de las normas legales y de los lineamientos de planes de acción, el control oficial constituye un proceso integral y permanente, que tiene como finalidad contribuir a la mejora continua en la gestión de las entidades; así como en el uso de los bienes y recursos del Estado.(Contraloría General de la República, 2014).

La Administración de las contrataciones públicas y los contratos es un área especialmente vulnerable a la Gestión y la corrupción. Las auditorías de las contrataciones se hallan entre los informes más importantes (La Integridad en la Contratación Pública Buenas Prácticas de la A a la Z, 2016, p.106).

Además del fortalecimiento de los controles, algunos países han intentado asegurar el cumplimiento de las normas a través de sanciones efectivas, proporcionales y oportunas

Sin embargo, aún detrás de cada proceso de contratación de un servicio o la compra de un bien hay espacio para la corrupción, debido a que mientras más poder tenga quien compra, menos tenga que rendir cuentas a terceros y mientras más ineficaz sea el control, mayor será el espacio para la corrupción. (Transparencia y Competencia en los Procesos de Adquisición y Contratación del Gobierno Salvadoreño, 2008, P. 13-14).

Es una buena práctica en el sector privado exigir a todos los funcionarios con poder de decisión que pasen con cierta frecuencia por una verificación de su calidad crediticia

con el sistema financiero. Si una persona tiene problemas financieros, será más probable que quiera resolverlos aprovechando su poder de decisión. Aquí lo que importa es la verificación constante, de poco sirve si esta es infrecuente o si no se informa a los funcionarios lo que se está haciendo. (Diario el Comercio 21.02.2017)

Por su parte, el Órgano Supervisor de Contrataciones del Estado – OSCE, viene advirtiendo irregularidades en las contrataciones del estado entre las cuales tenemos:

En el convenio suscrito entre la Municipalidad Provincial de Arequipa (MPA) y la Organización Internacional para las Migraciones (OIM) el cual se firmó para realizar el proceso de licitación de la Ejecución del proyecto viaducto Salaverry-Malecón Socabaya, para lo cual la comuna deberá pagar 83 millones 673 mil 245 soles, la comuna no siguió los procedimientos que se sustentan en la Ley de Contrataciones del Estado, según el OSCE, conforme al numeral 6.3 del artículo 6 de la Ley y al numeral 94.2 del artículo 94 del Estatuto, el documento debió contener la apología de la imposibilidad de que el asunto sea efectuado por el municipio por razones de especialidad o complejidad, sin embargo esto no se consignó. Otra de las irregularidades es que, se vulneró el numeral 9.6 de la Directiva N 008-2017-OSCE/CD, en el que se sustenta que la MPA ha debido registrar en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE) el documento mediante el cual se aprobó el expediente de contratación. Sin embargo, solo se entregó el oficio donde se aprobó el expediente técnico (Diario Correo, 18.10.2017)

Otro caso de irregularidad detectado por el OSCE es lo ocurrido en Trujillo, hecho que fue informado por el regidor Carlos Fernández Verde quien reveló que el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) encontró graves irregularidades en el proceso de contratación para el servicios de recojo de la basura del SEGAT, el informe del OSCE según el citado regidor también cuestiona que las bases no hayan incluido estudios básicos para mejorar la disposición de los residuos sólidos, además se hicieron bajo el Decreto Legislativo 1278, publicado a finales del 2016, el cual no fue reglamentado.(Sol TV, 10.09.2017).

Añadido a los casos anteriores, también en Talara el OSCE halló irregularidades en el juicio de selección para el pacto de un consultor para la supervisión de la ejecución de la obra: Mejoramiento de las Calles en el A.H. San Pedro, cuyo valor referencial es de 243 Mil 334 soles y es que luego de haberse otorgado la buena pro del proceso de selección, la Municipalidad de Talara, a través del Comité Especial, con fecha 11 de mayo 2017,

registró el consentimiento de la buena pro, sin haber tomado en cuenta que existía un recurso de apelación que debió, en su momento, ser registrado en el Sistema Electrónico de las Contrataciones del Estado (SEACE), en la fecha prevista en el Art. 98 del Reglamento. Por lo que, la Subdirección de Procesamiento de Riesgos del OSCE, a través del Oficio N° 1055-2017/SPRI-IML, publicado en el portal web del SEACE con fecha 19 de mayo 2017, hace de conocimiento del alcalde José Bolo Bancayán, el Dictamen N° 568-2017/DGR/SPRI, el cual señala que por segunda oportunidad, su gobierno local vulneraría la normativa de contrataciones, en esta oportunidad, el Art. 98 del Reglamento y lo dispuesto por la Directiva N° 006-2016-OSCE/CD y los Principios de Transparencia y Publicidad. (El Regional Piura, 24.10.2017).

Los casos de irregularidades en las adquisiciones de bienes y servicios de las instituciones públicas detectadas muestran que a Pesar que el gobierno emitió tanto normas para las contrataciones de bienes y servicios como sistemas para la difusión de las contrataciones tales como: la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento, además el SEACE, los casos de irregularidades detectadas en las compras de bienes y servicios de las instituciones pública.

1.2.10 La compra pública

La compra pública no es solo un proceso técnico mediado por herramientas tecnológicas; sino que es, por, sobre todo, un proceso humano, que busca transformar las condiciones de vida (Manual de buenas Prácticas en la Contratación Pública para el Desarrollo del Ecuador, 2015, p 2015).

Por lo que, para transformar las condiciones de vida es necesario un sistema de contrataciones eficiente lo cual se relaciona con un sistema de contratación transparente, el cual está referido a que:

“Las instituciones públicas deben proporcionar información clara y coherente con la finalidad que los proveedores entiendan el fin del proceso, con la finalidad de asegurar la concurrencia, y el desarrollo del proceso en condiciones de igualdad, objetividad” (Ley N° 30225 - Ley de Contrataciones del Estado).

Sin embargo tal situación no se observa en la realidad ya que como anteriormente lo hemos descrito existen contrataciones del estado que ejecutan las instituciones públicas sin respetar este principio, el cual es el principal factor para lograr que las contrataciones

del estado sean eficientes esto significa que las contrataciones deben orientarse al cumplimiento de los fines, metas y objetivos de las instituciones públicas que garanticen la satisfacción del interés público utilizando los recursos para el cumplimiento de las metas y objetivos de las instituciones públicas.

Al respecto un estudio realizado por Eurosocietal – Programa para la Atracción Social en América Latina refiere que, en los últimos años, América Latina ha considerado la dificultad de la corrupción en los dietarios gubernamentales. Han mejorado los cuadros legales e colectivos, la mayoría de los países se han pegado a desemejantes tratados universales y se han dado pasos significativos en materia de nitidez y acceso ciudadano a la información pública, sin embargo, sin restar importancia a estos arrestos, y admitiendo que viven notables diferencias entre los países, la descomposición continúa siendo uno de los primordiales desafíos a los que se afrontan, la persistencia de la corrupción conmueve de manera que tiene desaprobación al crecimiento económico, a su sostenibilidad y a su escritura inclusivo, y desgasta la confianza ciudadana en el funcionamiento de la libertad y en sus instituciones. (Programas y políticas públicas para la prevención de la corrupción en el ámbito privado Buenas prácticas en América Latina y la Unión Europea, 2013, P. 7).

1.2.11 Responsabilidades esenciales

Todas las personas que entren en los métodos de pacto por o a nombre de la Entidad, con libertad del régimen jurídico que los sujete con esta, son garantes, en el ámbito de las actuaciones que realicen, de efectuar pactos de manera eficiente, esparciendo los recursos públicos transpuestos y bajo el orientación de gestión por resultados, a través del observancia de las habilidades de la presente Ley y su reglamento y los principios, sin menoscabo de los bordes de discrecionalidad que se otorgan. De corresponder la osadía de responsabilidad por las contrataciones, esta se realiza de acuerdo al régimen jurídico que los sujete con la Entidad, sin perjuicio de las responsabilidades civiles y penales que correspondan. (Congreso de la República 2014).

Las entidades son responsables de advertir y remediar de manera segura los conflictos de intereses que puedan surgir en los pactos a fin de garantizar el cumplimiento de los principios regulados en el artículo 2 de la Ley. (Congreso de la República 2014).

1.2.12 Marco histórico

Pueden encontrarse antecedentes remotos de contratos celebrados por el poder público en el derecho Romano de la época de la República, en el cual se concibió un método para gestionar los servicios públicos a través de entes denominados “societas publicanorum”, los cuales cumplían funciones públicas por encargo del estado romano (Castro C. y García L., 2015, p.49)

La contratación pública en el Perú tiene sus principios en la ley de hacienda de 1927 quien se encargaba de las compras de insumos, materiales toda vez que el gobierno para funcionamiento exigía al estado la licitación para ciertos contratos que superaba la cuantía, por lo que intervenga el Contralor General de la Nación, para el compromiso de celebrar contratos que necesiten egresos públicos.

1.2.13 Marco filosófico

La Ley N° 30225 Ley de Contrataciones del Estado establece las reglas que deben observar las instituciones públicas, en el proceso de contrataciones de bienes y servicios bajo un estricto procedimiento toda vez de no cumplirse dicha ley se puede decir que fue un procedimiento irregular.

La contratación pública ha sido estimada como la diligencia gubernativa más sensible a la corrupción. Al estar implanta entre los sectores público y privado, puede ser principio, en gran cantidad de momentos, de que uno y otro sectores, el público y el privado, distraigan fondos públicos para favor personal. (Integridad en la Contratación Pública.p.6)

La contratación pública es asimismo una diligencia monetaria de gran importancia en gobiernos cuya corrupción tiene un enorme impacto potencial en las caudales de los contribuyentes. (Integridad en la Contratación Pública.p.6)

En la presente tesis citamos al adjetivo irregular, su empleo en esta materia no aparece en los juristas romanos, a los mas en papiano se encuentra la observación de que el caso de un depósito de dinero celebrado para que se devuelvan no las mismas monedas, sino otro tanto de dinero, fue en la edad media donde apareció la terminología por influencia de un autor alemán, suele repetirse que el introductor de la denominación depósito irregular fue el jurista medieval Jason del Maino (1435-1519).(Guzmán, A. p.6).

1.2.14 Marco conceptual

Sistema peruano de contratación estatal:

El Artículo N° 76 nuestra Constitución Política indica que las compras de bienes y servicios con el manejo de caudales públicos se elaboran obligatoriamente por pacto y licitación pública, así como también la ventaja o la enajenación de bienes.

Incidencia

La real academia española, menciona que la palabra incidencia proviene del latín incidencia que significa acaecimiento que ocurre en el curso de un asunto, influencia o repercusión.

Irregular

Se define como palabra irregular que proviene del latín irregularis que significa que esta fuera de la regla, contrario a una regla, que no se ajusta a su flexión o en su derivación a las formas fijadas como modelo de un paradigma.

Ley

La palabra Ley proviene del latín legis y es un precepto que ordena o prohíbe algo en armonía con la justicia, dictado por el legislador o por autoridad competente, cuyo incumplimiento conlleva a una sanción.

“Ley es toda norma elaborada y aprobada como tal por las cortes ordinarios y los congresos legislativos de las corporaciones libres dentro de sus respectivas competencias”.

Reglamento

El reglamento es toda regulación material dictada sobre la base de una autorización formal de la Ley a órganos de ejecutivo, a la que corresponde una vinculación general y obligatoria y cuyo rango es inferior a la ley

Contratación Pública

Es el método donde el sector público elige a la persona física o jurídica para hacer una obra, prestar una asistencia o suministrar un bien, para indemnizar una propósito (plataforma de contrataciones).

Contratista o Proveedor

Persona o empresa que abastece con un bien o servicio a otra empresa o a una comunidad. El término procede del verbo proveer, que hace referencia a suministrar lo necesario para un fin.

Eficiencia:

Es la compostura de ejercicio interno de una formación. Está concerniente con los recursos excedentes por la empresa o sectores de la misma para conseguir los objetivos deseados. Empaque en el uso de técnicas, es decir métodos y procedimientos estratégicos adecuados, para conseguir mayor producción con el minúsculo esfuerzo, tiempo y costo.

La eficiencia, eficacia deben estar ligadas en función de cualquier tipo de actividad y/o proceso. Igual mente en algunos casos se disgregan causando problemas de diversa índole. Así, no es recomendable la actividad sin la eficiencia, lo mismo que la vigencia sin eficacia no es productivo. Del mismo modo, no es recomendable la eficiencia y/o eficacia sin efectividad.

Transparencia

Si hablamos como definición de la transparencia, es una cualidad que puede tener dos significados, en primer punto es un cuerpo a través del cual se pueden ver los objetos claramente, y en el gestor público es el conocimiento de las partes que solicitan información a las entidades públicas de su trámite.

Servicio:

Si nos referimos a un tiempo de servicio como entidad publicas nos referimos a la cualidad de su actividad en beneficio de la ciudadanía. Los productos pueden clasificarse en valores en general, consultoría en general y consultoría de obra. La mención a consultoría se entiende que alude a consultoría en general y consultoría de obras en la ley de contratación.

Bienes:

Los bienes tienen una definición más legal desde el código civil, pero aplicado a este caso se refiere al desarrollo de sus actividades y el cumplimiento de sus funciones y fines.

Procedimiento de selección:

Es una forma administrativa especial accedido por un contiguo de actos administrativos, de administración o hechos administrativos que son las actuaciones naturales del inicio de la documentación, que tiene por esencia la opción de la persona natural o jurídica con la cual las Entidades del Estado van a celebrar un contrato para la contratación de bienes, servicios en general, consultorías o la ejecución de una obra.

Bases:

Instrumento del procedimiento de Licitación Pública, que es el medio de inscripción del Concurso Público, Adjudicación Simplificada y Subasta Inversa Electrónica que contiene el vinculado de reglas formuladas por la Entidad para la preparación y ejecución del contrato.

Especificaciones Técnicas:

Representación de las tipologías técnicas y/o obligaciones funcionales del bien a ser contratado. Incluye las cuantías, calidades y las circunstancias bajo las que deben ejecutarse las obligaciones.

Contrato:

Es el acuerdo de manifestación de voluntad de los proveedores y la declaración de la ley, que solo la entidad se enmarca, eso es crear, regular, modificar o extinguir una relación jurídica dentro de los alcances de la Ley y del presente Reglamento.

1.3 Formulación del problema de investigación**Problema Principal**

¿Cómo el marco legal de contrataciones del estado incide en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios?

Problemas Específico 1

¿De qué manera el procedimiento de Contratación incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios?

¿De qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco de la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento?

¿De qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios?

Problemas Específico 2

Para Sánchez y Reyes (1986) todo estudio es importante en su contenido siendo teórico y científico aportará el desarrollo de la ciencia.

Problemas Específico 3

La presente tesis es importante, bebido a que se analizará las normas de contrataciones del estado, seguidamente se confrontara dichas normas con las teorías que existen respecto a las contrataciones irregulares de bienes y servicios, además se analizarán documentos sobre nulidad de contratos en casos de irregularidades, con la finalidad de determinar de qué manera el marco legal de contrataciones del estado incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

El resultado de esta investigación podrá ordenarse para luego ser incorporado en el campo del derecho administrativo.

1.4 Justificación del estudio

1.4.1 Justificación teórica

La presente tesis es importante, debido a que se analizará las normas de contrataciones del estado, seguidamente se confrontaran dichas normas con las teorías que existen respecto a las contrataciones irregulares de bienes y servicios, además se analizaran documentos sobre nulidad de contratos en casos de irregularidades, con la finalidad de determinar de que manera el marco legal de contrataciones del estado incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

El resultado de esta investigación podrá ordenarse para luego ser incorporado en el campo del derecho administrativo.

1.4.2 Justificación práctica

La justificación práctica está dada por el interés de profundizar los conocimientos respecto a las contrataciones del estado y su incidencia en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, que efectúan los funcionarios y servidores de las instituciones públicas.

El análisis del problema es útil porque va a permitir determinar las causas que impiden que la normativa de contrataciones no sea aplicada por los funcionarios y servidores de las instituciones públicas en las contrataciones de bienes y servicios.

El trabajo de investigación tiene gran utilidad para investigaciones relacionadas con el tema de contrataciones del estado que se realicen en el futuro.

La investigación es viable ya que no existe dificultad para poder realizarla.

1.4.3 Justificación metodológica

La metodología empleada en el presente trabajo de investigación se basará en generalidades teóricas y algunos otros alcances doctrinales tales como legislación comparada y jurisprudencia que sin lugar a duda darán un gran aporte al análisis de las ciencias de la materia cuerpo de investigación, las cuales entenderán el aporte de fuentes documentales (doctrina y jurisprudencia).

1.4.4 Justificación social

Mediante la presente investigación se aportara con el estudio de la conducta humana frente a las contrataciones de bienes y servicios, ya que las compras estatales se efectúan para satisfacer las necesidades de los ciudadanos, las cuales se ven afectadas por la falta de transparencia por parte de los funcionarios y servidores de la institución pública, por lo que la presente tesis pretende investigar las causas por las cuales pese a la existencia del marco legal de contrataciones aún se efectúan contrataciones irregulares de bienes y servicios.

1.5 Supuestos u objetivos

1.5.1 Supuesto jurídico

Para Chirif considera que el supuesto jurídico viene a ser la posible respuesta al problema de investigación toda que la misma es necesario que se compruebe o corrobore con el supuesto (2016, p. 27).

Supuesto General

El Reglamento de la Ley N° 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Supuestos específico 1

El procedimiento de Contratación incide negativamente en las contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.

Supuesto específico 2

El procedimiento de selección de la Contratación de bienes y Servicios no se originó dentro del Marco de ley de Contrataciones toda vez que no se respetó el debido procedimiento de selección.

Supuesto específico 3

La acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, limitando a la participación plural de los postores y restando transparencia.

1.5.2 Objetivo general

Determinar de qué manera el marco legal de contrataciones del estado incide en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.

1.5.3 Objetivos específicos

Objetivo específico 1

Analizar de qué manera los procedimientos establecidos en la normativa de contrataciones del estado inciden en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Objetivo específico 2

Investigar de qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco legal de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

Objetivo específico 3

Establecer de qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios.

II. MÉTODO

2.1 Diseño de investigación

Es la teoría fundamentada ya que tal como lo menciona Glaser (1992) la teoría fundamentada es útil para las investigaciones en campos que conciernen a temas relacionados con la conducta humana dentro de las diferentes organizaciones, siendo la presente investigación una de ellas ya que las irregularidades en las contrataciones del estado son causadas por las personas que intervienen en las mismas (Aplicación de la teoría fundamentada (Grounded theory) al estudio del proceso de creación de empresas, 2007, p.1)

“El Diseño de investigación se enfoca a las estrategias y procedimientos y metodología previamente definida y previamente para poder dar cabida a la investigación” (Carrasco, 200) (p.58).

Por lo que, para contrastar la hipótesis y medición de las variables de la presente investigación, se utilizará el enfoque cualitativo y el enfoque de la teoría fundamentada para lo cual se efectuaran entrevistas.

Tipo de investigación

El tipo de investigación es básica teórica, por cuanto nos proponemos estudiar como el marco legal de las contrataciones del estado incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, de los cuales se pretende identificar sus elementos, sus relaciones y sus consecuencias, para finalmente conocer las razones por las cuales, pese a la existencia de un marco legal de las contrataciones del estado, aún existen irregularidades en las contrataciones de bienes y servicios.

2.2 Método de muestreo

En la presente investigación, con respecto a la incidencia de la Ley de contrataciones en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, el tipo de muestreo que se lleva a cabo es No Probabilístico, debido a que en éste se desarrolla por el criterio del investigador, quien considera entrevistar a personas que tengan especialidad y se vean involucrados en el tema, es decir a diez (10) colaboradores que participan en los procedimientos de selección.

Las personas seleccionadas en un procedimiento de muestra no probabilística habitualmente han sido seleccionadas de acuerdo a criterio, accesibilidad o intencionalidad del investigador.

Escenario de estudio

El escenario de estudio es Serpost S.A- entidad públicas ubicada en el Distrito de Los Olivos.

En el presente trabajo, debido al criterio del investigador, es que se ha escogido a los colaboradores de la Subgerencia de Logística de Serpost S.A., debido a que éstos se encuentran calificados para participar en las diferentes etapas del proceso de contratación en donde ocurren las irregularidades.

Población:

El autor metodológico Lepkowski P. (2016) nos dice que la población va a ser determinado como un grupo donde se estudia posiciones que difieren en prácticas determinadas, de la misma forma dicho grupo tiene un carácter de datos determinados similares. (p.174).

Muestra:

Según los metodólogos Hernández, Fernández y Baptista (2014), las muestras no probabilísticas nos indican que los elementos que se escogen no van a depender de una probabilidad, más bien se basa en características que tengan alguna relación con la investigación realizada. (p.176)

Caracterización de los sujetos

En la presente investigación se analizará a los actores que intervienen en la ejecución de los procesos de selección tales como: El órgano encargado de las contrataciones, el área usuaria, la Sub Gerencia de Logística, Gerencia Legal, Gerencia de Administración de Recursos. en la una entidad pública del distrito de Los Olivos-Lima.

Tabla 1.

Personal de Serpots S.A. que participa en los Procedimientos de Selección

Nombre	Profesión y grado académico	Perfil profesional	Cargo	Años de experiencia
Ángelo Nastasi Bolívar	•	• Asesor Logística	Subgerente de Logística	Más de 10 años de experiencia profesional
Carlos Rodríguez Mesías	•	• Certificado por el OSCE	Asesor Logístico	Más de 10 años de experiencia profesional
Elmer Chávez Escalante	• Abogado • Especialista en Contrataciones con el Estado.	• Asesor Logístico.	Sub Gerente de Logística	Más de 10 años de experiencia profesional
Helen Usuriaga Delgado	• Bachiller en Administrador de empresas	• Asesor Logístico	Apoyo Logístico	Mas de 3 años de experiencia
Javier Agreda	• Abogado • Especialista en contrataciones con el Estado.	• Asesor Legal	Abogado de la Gerencia Legal.	Más de 08 años de experiencia profesional
José Rivera Paredes	• Contador	• Asesor	Gerente de Administración de Recursos	Más de 08 años de experiencia profesional
Mariela Ojeda Cisneros	• Abogada	• Asesora Legal	Abogada de la Gerencia Legal	Más de 08 años de experiencia profesional
Max Espinoza García	• Economista	• Especialista certificado por el OSCE	Asesor Logístico	Más de 03 años de experiencia profesional
Sixto Alejos Alejos	• Abogado	• Asesor Logística	Abogado	Más de 08 años de experiencia profesional
Víctor Hugo Chirinos Cuneo	• Abogado • Especialista en Contrataciones con el Estado.	• Asesor Legal	Abogado de Patrimonio y seguros Generales	Más de 15 años de experiencia profesional

Fuente: Elaboración propia

Plan de Análisis y Trayectoria Metodológica

Investigación Cualitativa

“Se aplicará la metodología cualitativa ya que para comprender el fenómeno en estudio el investigador debe colocarse en una posición lo más próxima a la vivencia de las personas” (Trayectoria metodológica, 2004, p.1).

“La metodología cualitativa rechaza la pretensión, frecuentemente irracional, de cuantificar toda realidad y destaca en cambio, la importancia del contexto, la función y el significado de los actos humanos. Este enfoque no reduce la explicación del comportamiento del hombre a la visión positivista de considerar los hechos sociales como cosas, sino que valora la importancia de la realidad tal y como es vivida por éste” (Trayectoria metodológica, 2004, p.1).

Aspectos teórico-filosóficos

“Para estudiar determinados fenómenos en un grupo de personas que poseen características culturales similares, se debe optar por algún tipo de trayectoria cualitativa metodológica que permita operacionalizar la investigación, y también se debe elegir un referencial filosófico” (Trayectoria metodológica, 2004, p.1).

2.3 Rigor científico

La recolección de información se efectuará mediante la aplicación de guía de entrevistas, asimismo la información obtenida será analizadas, para lograr la interacción entre lo que se conoce y lo que se necesita conocer, la interacción entre la recolección de información y el análisis de la información obtenida en las entrevistas es esencial para lograr la validez y la confiabilidad de la presente investigación, por lo que además de efectuar el análisis de la información obtenida La validez ha sido desarrollada por tres asesores experto, quienes otorgaron su validación a los instrumentos presentados que consienten en la guía de entrevistas y el análisis documental.

Tabla 2.

Validación de Instrumento

Datos Generales	Cargo	Porcentaje
Mg. Neyra Villanueva Javier	Docente de Derecho UCV – Callao	Aceptable 90
Mg. Héctor Santa	Docente de Derecho UCV – Callao	Aceptable 90
Mg. Aceto Luca	Docente de Derecho UCV – Lima Norte	Aceptable 95
Promedio		95%

Fuente: elaboración propia

Técnicas e instrumentos de recolección de los datos

“El principal instrumento de recolección de datos en este tipo de investigación es el propio investigador, quien desarrolla su trabajo de campo a través de una convivencia cercana con el fenómeno en estudio. Esto incluye la entrevista, la observación participante, el registro etnográfico y material que pueden ayudar a ilustrar la perspectiva de los informantes”. (Trayectoria metodológica, 2004, p.1).

Entrevista

Hernández, Fernández y Baptista (2014) nos dicen que las entrevistas conllevan a que una persona calificada, el cual es el entrevistador va a aplicar un cuestionario a las personas que van a ser partícipes de la investigación. (p.239).

Análisis Documental

En el presente trabajo se realizó el análisis de pronunciamientos emitidos por el OSCE, con respecto a las irregularidades en las contrataciones, las respuestas obtenidas en las guías de entrevistas.

Guía de entrevistas:

Hernandez, Fernandez, & Baptista, 2010 sostienen que las guías de entrevistas tienen el objetivo de recolectar información necesaria para lograr la comprensión del fenómeno del estudio (p.424).

Mediante esta guía, el entrevistador tiene el rol de realizar las preguntas de una forma adecuada, clara y sistemática, lo cual va a permitir al entrevistado formar sus ideas y generará que éste se exprese de una forma desenvuelta ante las preguntas abiertas que se han planteado. Este instrumento se compone de 10 preguntas abiertas, las cuales fueron formuladas de acuerdo a la elaboración de subpreguntas a los problemas primordiales y secundarios, los cuales se basaron en la hipótesis.

Fichas de Análisis

Esta técnica permite que se realizara un estudio y análisis de los pronunciamientos emitidos por el OSCE relacionadas a las irregularidades en las contrataciones.

Análisis interpretativo

Este se fundamenta en una orientación acertada, el cual trata de estudiar los hechos en su generalidad, sin dividirla y dándole un concepto; las explicaciones, clases y definiciones se elaboran de los datos que ya existen y han sido estudiados, dando un mejor procedimiento basándose en mantener lo determinado en las herramientas de investigación.

Análisis Argumentativo

Este radica en fortalecer las lógicas y argumentos resultantes de la recaudación y observaciones de los datos por ambos métodos.

2.4 Análisis cualitativo de datos

Se revisarán los datos de cada entrevista a medida que se obtengan, como una forma de descubrir respuestas confusas que pudieron haber pasado inadvertidos durante la entrevista propiamente de tal manera de aclararlas en un próximo encuentro con el informante.

Este análisis permitirá descubrir la conducta de los entrevistados frente a los procedimientos de contratación de bienes y servicios.

2.5 Aspectos éticos:

En toda investigación con enfoque cualitativo se debe tener en cuenta que se interactúa con personas por tanto, se hace necesario considerar los principios éticos implicados en investigación con seres humanos.” Como dice Hammersley (1994) Hay asuntos éticos que rodean la investigación social, igual que los hay en otras formas de actividad humana” (Trayectoria metodológica, 2004, p.1).

Asimismo, siguiendo previamente los lineamientos establecidos por la Universidad Cesar Vallejo, la presente investigación cumple con los requisitos éticos y axiológicos, dejando todo tipo de opinión que de alguna manera pueda perjudicar la investigación, asimismo la investigación científica se realiza respetando el método científico siendo una investigación de enfoque cualitativo en respeto al esquema establecido por nuestra casa de estudios y las indicaciones de nuestro asesor metodológico.

III. RESULTADOS

3.1 Resultado de las entrevistas.

Los resultados son expresados como la consecuencia de la investigación realizada, es decir vienen a ser el fruto del proceso de investigación, logrando demostrar lo que se viene investigando en una determinada situación, toda vez que el trabajo de campo que uno realiza respecto a las entrevistas, análisis documental y encuestas

Objetivo General

Determinar de qué manera la normativa de la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Pregunta N° 1 ¿Cuáles son los procedimientos para las contrataciones de bienes y servicios en la Entidad? Los entrevistados Alejos, Ágreda, Espinoza, Nastasi, Rivera y Uzuriaga (2018): Los procedimientos son las compras directas de bienes y servicios menores a 8 UIT, Las contrataciones de bienes y servicios que superan el monto de las 8 UIT se toma como referencia la Ley de Contrataciones -Ley N°30225 y su Reglamento.

Los entrevistados responden a la pregunta dando a entender que los procedimientos para las contrataciones de bienes y servicios son las compras directas de bienes y servicios menores a 8 UIT, y los que superan los 8 UIT se toman como referencia la Ley 30225 y su Reglamento, de lo que se infiere que sus conocimientos respecto a las contrataciones del estado son generales por lo que no detalla los procedimientos para la contratación de bienes y servicios.

La entrevistada Ojeda (2018): Menciona que la Entidad contrata bienes y servicios de manera directa según el modo de la cuantía o a través de los procesos de selección, regulado por la Ley y Reglamento.

La entrevistada responde a la pregunta dando a entender que los procedimientos para la contratación de bienes y servicios se encuentran en la ley de Contrataciones del estado, de lo que se infiere que sus conocimientos respecto a las contrataciones del estado son generales por lo que no detalla los procedimientos para la contratación de bienes y servicios.

El entrevistado Rodríguez (2018): Menciona para bienes: licitación pública, Adjudicación simplificada, comparación de precios, subasta inversa electrónica, contrataciones directas, catalogo electrónico de acuerdo marco.

Para servicios: Concurso Público, Adjudicación simplificada selección de consultores individuales, comparación de precios, subasta inversa electrónica, contrataciones directas.

El entrevistado responde a la pregunta detallando los procedimientos de selección.

El entrevistado Chirinos (2018): La primera fase de programación de actos preparatorios, fase de selección y fase de ejecución contractual

El entrevistado en su respuesta detalla las etapas del procedimiento de selección para la contratación de bienes y servicios, mas no detalla los procedimientos de selección para contratar bienes y servicios.

Entrevistado Chávez (2018) el área usuaria requiere la adquisición del bien o servicios, se puede realizar la compra directa cuando no supere los 8 UIT, se convoca a concurso público y licitación pública cuando los bienes a adquirirse superan los S/ 400 000 en bienes y servicios y para obras mayor a S/ 1 800 000.

Posteriormente se realiza el estudio de mercado, una vez elegido el postor se genera la orden de compra o servicio, los bienes deben ingresar al almacén, se da la conformidad en la recepción, o en la culminación del servicio, presenta su factura y se genera su pago correspondiente

El entrevistado responde a la pregunta, mencionando al concurso público y licitación pública como procedimientos de selección, de lo que se infiere que sus conocimientos respecto a las contrataciones del estado son generales por lo que no detalla todos los procedimientos para la contratación de bienes y servicios.

Pregunta N° 2 ¿Cuáles son los procedimientos para la elaboración del Plan Anual de contrataciones?

Los entrevistados Agreda, Chávez, Chirinos, Mesías, Rivera, Rodríguez, (2018).

Las áreas usuarias deben programar en el cuadro de necesidades sus requerimientos de bienes y servicios, que les urge para el próximo año lectivo a fin de consolidar en el PAC.

Los entrevistados responden a la pregunta dando a entender que es el área usuaria quien debe elaborar el cuadro de necesidades, de lo cual se infiere que tienen un conocimiento del inicio de la elaboración del Plan Anual de Contrataciones.

El entrevistado Espinoza (2018): Menciona que las áreas usuarias deben programar el cuadro de necesidades sus requerimientos, adjuntando las especificaciones técnicas de bienes y términos de referencia luego en coordinación con el órgano encargado de las contrataciones, consolida y valoriza las contrataciones, determina el valor estimado de las contrataciones en concordancia con el presupuesto institucional

El entrevistado responde a la pregunta detallando el procedimiento para la elaboración del Plan anual de Control, de lo cual se infiere que el entrevistado tiene conocimiento del procedimiento para la elaboración del plan anual de contrataciones.

La entrevistada Ojeda (2018): Menciona que el área usuaria prepara las bases y requerimiento.

La respuesta de la entrevistada no corresponde al procedimiento para la elaboración del plan.

Los entrevistados Alejos, Nastasi y Uzuriaga (2018)

El área usuaria conjuntamente con el Órgano Encargado de las Contrataciones consolida los bienes y servicios que superen las 8 UIT.

Los entrevistados dan a entender que el área usuaria y el Órgano Encargado de las Contrataciones consolidan los bienes y servicios que superan las 8UIT.

Pregunta N° 3 ¿Las áreas que solicitan la contratación de bienes y servicios lo realizan dentro de los plazos establecidos en el marco legal de contrataciones del estado?

Los entrevistados Alejos, Agreda, Chávez, Espinoza, Nastasi, Rivera, Uzuriaga (2018).

Por lo general no lo solicitan con la debida anticipación sus requerimientos, siendo uno de los principales contratiempos encontrarnos en situaciones de urgencia, por no contar con los bienes o servicios en el plazo estimado

Entrevistado Mesías (2018): Por lo general las áreas remiten sus requerimientos con la previsión del caso

El entrevistado Chirinos (2018): Todas las contrataciones de bienes y servicios se tienen que adecuarse a los plazos establecidos

La respuesta del entrevistado da a entender que la solicitud de la contratación de bienes se debe efectuar dentro de los plazos establecidos.

La entrevistada Ojeda (2018): El área de Logística, la que solicita.

De la respuesta de la entrevistada se infiere que es el área de Logística quien solicita la contratación de bienes y servicios incluida en el plan anual de contrataciones.

Objetivo Específico 1

Analizar de qué manera el procedimiento de contratación incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios

Pregunta N° 4 ¿Cuáles son las necesidades de bienes y servicios que se priorizan para el funcionamiento de la empresa?

Los entrevistados Nastasi, y Uzuriaga (2018).

Las compras que se priorizan son las que están en el plan anual de contrataciones

Los entrevistados Ágreda, Espinoza y Rivera (2018): Las compras que se priorizan son bolsas, sacos, boletas, facturas, sellos postales, cajas, internet, telefonía móvil, combustible, pólizas de seguro, SOAT, vigilancia y limpieza, contratación de personal entre otros.

Los entrevistados Alejos, Chávez y Mesías (2018): La necesidad prioritaria es para la Gerencia Postal es decir para el área operativa como: compra de sacas, marbetes, bolsas, sellos, lapiceros, máquinas de compute, scanner y en especial contratación de personal para el área operativo, combustible para las unidades, transporte aéreo y terrestre servicio de limpieza y vigilancia.

Los entrevistados, dan a entender que las necesidades de bienes y servicios que se priorizan son para efectuar las labores del área operativa es decir del giro de la empresa, por lo que se infiere que los entrevistados tienen conocimiento de los bienes y servicios que se deben priorizar para el funcionamiento de la entidad.

Entrevistada Ojeda (2018): La entrevistada no tiene conocimiento de los bienes y servicios que se debe priorizar para el funcionamiento de la Empresa.

Entrevistado Chirinos (2018): El entrevistado no tiene conocimiento de los bienes y servicios que se deben priorizar para el funcionamiento de la Empresa.

Pregunta N° 5 ¿Qué entiende por contrataciones irregulares de bienes y servicios?

Los entrevistados Agreda, Alejos, Chávez, Chirinos, Espinoza, Mesías, Nastasi, Ojeda, Rivera y Uzuriaga (2018): Son aquellas contrataciones que no han cumplido con el marco legal vigente.

Los entrevistados dan a entender que, si tienen conocimiento que las contrataciones irregulares son aquellas que no se enmarcan al marco legal de las contrataciones, por lo que se infiere que los entrevistados tienen conocimiento que si no efectúan las contrataciones de acuerdo a lo establecido en la Ley de contrataciones del Estado y su Reglamento estarían incurriendo en contrataciones irregularidades.

Pregunta N° 6 ¿Se genera algún tipo de perjuicio para la Entidad cuando se efectúan contrataciones que no están acordes al marco legal de contrataciones?

Agreda, Espinoza Nastasi, Rivera, Ojeda y Uzuriaga (2018): En su respuesta no menciona el perjuicio para la entidad, pero si mencionan que genera responsabilidad a las personas involucradas

Los entrevistados no tienen conocimiento del perjuicio ocasionado a la entidad por la contratación irregular de bienes y servicio.

El entrevistado Chirinos (2018): Afecta la imagen de la empresa cuando la contratación irregular es descubierta.

El entrevistado relaciona e el perjuicio a la entidad, con la mala imagen a la entidad.

Los entrevistados Alejos y Chávez (2018): Genera perjuicio económico para la entidad y responsabilidad a las personas involucradas.

De la respuesta del entrevistado se infiere que las contrataciones irregulares perjudican a la entidad genera responsabilidad a los involucrados.

El entrevistado Mesías (2018): De la respuesta del entrevistado se infiere que cuando la entidad efectúa una contratación que no es acorde a la normativa de contrataciones del estado se incumple con los objetivos programados en la entidad.

Objetivo Específico 2

Investigar de qué manera el procedimiento de selección se originó dentro del marco de la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

Pregunta N° 7. ¿Cuántos procedimientos que se convocaron estuvieron considerados en el Plan anual de Contrataciones?

Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Nastasi, Espinoza, Uzuriaga, Ojeda, Mesías (2018)

Treinta y nueve (39), Diez (10), treinta y cinco (35), Cuarenta (40), Cuarenta (40), cuarenta y nueve (49), treinta (30)

Los entrevistados varían en sus respuestas respecto al número de procedimientos convocados que estuvieron considerados en el Plan Anual de Control, por lo que se infiere que no todos los procedimientos que se convocaron estuvieron considerados en el plan anual de contrataciones

El entrevistado Alejos (2018): El 75% estuvieron comprendidos dentro del Plan Anual de Contrataciones, por lo que se infiere que no todos los procedimientos que se convocaron estuvieron considerados en el plan anual de contrataciones

El entrevistado Chávez (2018): El 70% estuvieron comprendidos dentro del Plan Anual de Contrataciones, por lo que se infiere que no todos los bienes y servicios que han sido adquiridos estuvieron considerados en el plan anual de contrataciones.

El entrevistado Rivera (2018): Señala que todas las contrataciones que superaron los 8 UIT.

Pregunta N° 8 ¿Cuáles son los medios de publicidad para la convocatoria del procedimiento de selección?

Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Chávez, Alejos, Nastasi, Espinoza, Rivera, Uzuriaga, Ojeda, Mesías (2018): Señalan que el medio de publicidad para la convocatoria es el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado – SEACE, las respuestas de los entrevistados dan a entender que los entrevistados tienen conocimiento que las convocatorias para los procedimientos de selección deben ser convocadas en el SEACE.

Pregunta N°9 ¿Cuáles son los plazos que se otorgan a las convocatorias

Los entrevistado Nastasi, Uzuriaga y Espinoza (2018): Señala que la Licitación pública, 68 días, concurso público, 68 días, adjudicación simplificada, 23 días, comparación de precios, 05 días, subasta inversa, 22 días.

De la respuesta de los entrevistados se tienen que tienen conocimiento de los plazos para las convocatorias de procedimientos de selección.

El entrevistado Alejos, Chávez, Rivera (2018): Señala que de acuerdo a lo publicado en el SEACE y de la respuesta de los entrevistados se tienen que tienen conocimiento de los plazos para las convocatorias de procedimientos de selección.

El entrevistado Mesías, Ojeda (2018): Menciona que están en función del tipo de proceso de selección de la respuesta del entrevistado se tienen que tienen conocimiento de los plazos para las convocatorias de procedimientos de selección.

Chirinos (2018): Menciona que se encuentra la Entidad debe resolver la solicitud de ampliación de plazo al contratista, De la respuesta de los entrevistados se tienen que tienen conocimiento de los plazos para las convocatorias de procedimientos de selección.

De la respuesta de los entrevistados se tienen que no tienen conocimiento de los plazos para las convocatorias de procedimientos de selección.

Ágreda (2018): Menciona que se encuentran en el Reglamento de Contrataciones del Estado.

Pregunta N° 10 ¿Existen flujogramas que señalen las etapas de los procedimientos de selección y el encargado que realizan las labores por etapas? Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Chávez, Alejos, Nastási, Espinoza, Rivera, Uzuriaga, Ojeda, Mesías (2018). Mencionan que no existen flujogramas que señalen las etapas de los procedimientos de selección y el encargado que realizan las labores por etapas.

Los entrevistados dan a entender que la empresa no ha implementado flujogramas que guíen las etapas de los procedimientos de selección

Objetivo Específico 3

Establecer de qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la contratación de bienes y servicios

Pregunta N° 11 ¿La entidad ha establecido normativas internas relacionadas a la contratación de bienes y servicios?

Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Chávez, Alejos, Nastasi, Espinoza, Rivera, Uzuriaga, Ojeda, Mesías (2018): Mencionan que La entidad ha establecido normativas internas relacionadas a la contratación de bienes y servicios

La respuesta de los entrevistados da entender que la entidad ha emitido normativas internas, enmarcadas a la ley de contrataciones del estado y su reglamento.

Pregunta N° 12 ¿Se analiza el estado situacional de bienes y servicios para definir el procedimiento de selección correspondiente?

Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Chávez, Alejos, Nastasi, Espinoza, Rivera, Uzuriaga, Ojeda, Mesías (2018) Mencionan que para el análisis del estado situacional de bienes y servicios se define el procedimiento de selección correspondiente

Pregunta N° 13 ¿Para la emisión de informes técnicos e informes legales que definan el procedimiento de selección correspondiente se analiza el estado situacional de las contrataciones?

Los entrevistados Ágreda, Chirinos, Chávez, Alejos, Nastasi, Espinoza, Rivera, Uzuriaga, Ojeda (2018): Menciona que para la emisión de informes técnicos e informes legales que definan el procedimiento de selección correspondiente se analiza el estado situacional de las contrataciones

De lo cual se infiere que tienen conocimiento que los informes técnicos y legales que definan el procedimiento de selección deben contener el análisis del estado situacional de las contrataciones.

El entrevistado Mesías (2018)

respondió que para la emisión de informes técnicos e informes legales que definan el procedimiento de selección correspondiente no se analiza el estado situacional de las contrataciones

Por lo que se infiere, que el entrevistado no toma en cuenta el análisis del estado situacional de las contrataciones para la emisión de informes legales.

3.2 Resultado de análisis documental

Objetivo General

Determinar de qué manera la normativa de la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios

Se analizó la Resolución Directoral : 039-2018-HCH, emitida por el Hospital Cayetano Heredia, respecto a la Licitación Pública N° 002-2017-HCH/CS, de 3 de noviembre de 2017

La cual esta referida a que los términos de referencia del procedimiento de selección omiten incluir en sus disposiciones los requisitos de calificación, que de acuerdo con el numeral 8.1 del artículo 8 son de obligatorio cumplimiento, toda vez que para la calificación de los postores son necesarios a fin de comprobar que estos cuentan con las capacidades necesarias para la ejecución del contrato

Al respecto

El numeral 44.2 del artículo 44 de la Ley establece que después de celebrados los contratos, la Entidad puede declarar la nulidad de oficio, entre otros, en el siguiente caso:

Cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, conjuntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.

Por lo que, se infiere que Ley de Contrataciones del Estado, ha establecido que los contratos suscritos mediante un procedimiento de selección en los cuales se omitió procedimientos establecidos en la Ley y su Reglamento son causales de nulidad del proceso y respectivo contrato.

Objetivo específico 1

Analizar de qué manera los procedimientos establecidos en la normativa de contrataciones del estado inciden en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Se analizó la Opinión N° 234-2017/DTN, emitida por el OSCE, el cual refiere que:

El marco de la normativa de las contrataciones del estado establece la nulidad de los contratos, en caso se verifiquen irregularidades durante el procedimiento de selección y aquellas adquisiciones sin efectuar procedimientos de selección.

El numeral 44.2 del artículo 44 de la Ley establece que después de celebrados los contratos, la Entidad puede declarar la nulidad de oficio, entre otros, en los siguientes casos:

Cuando se verifique la trasgresión del principio de presunción de veracidad durante el procedimiento de selección o para el perfeccionamiento del contrato, previo descargo.

Cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, juntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.

En caso de contratarse bienes, servicios u obras, sin el previo procedimiento de selección que correspondiera

Por lo que se concluye que La ley de contrataciones establece la declaración de nulidad de los contratos que durante el procedimiento de selección hayan transgredido el principio de veracidad, asimismo cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la Ley de Contrataciones pese a que la contratación se encontraba en su ámbito de aplicación, además en caso de contratarse bienes, sin el procedimiento de selección que correspondiera.

Objetivo Específico 2

Investigar de qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco legal de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

Se analizó la opinión OPINIÓN N° 038-2018/DTN, emitida por el OSCE, la misma que ante la consulta de de corresponder la determinación del objeto de contrato conforme al numeral 32.2 del artículo 32 del Reglamento, la mayor incidencia del costo total del expediente se determina en función al presupuesto del PIP o en función al detalle de los precios unitarios del PIP,”.

Precisa que en el marco de lo dispuesto en la normativa de contrataciones del Estado, a efectos de determinar el objeto que es materia de un procedimiento de selección que involucre un conjunto de prestaciones de distinta naturaleza -es decir; que esté compuesto por varias “prestaciones” diferenciadas entre sí, en atención a las definiciones previstas en el Reglamento, de “bien”, “servicio en general”, “consultoría en general”, “consultoría de obra”, u “obra”, según corresponda- debe considerarse la “prestación” que represente la mayor incidencia porcentual en el valor referencial de la contratación.

Además, los procedimientos de selección deben determinarse de acuerdo con el objeto de contratación.

Al respecto, el numeral 32.1 del artículo 32 del Reglamento establece que, para la contratación de bienes, servicios en general, consultorías u obras, la Entidad debe utilizar los procedimientos de selección previstos en dicho dispositivo, *según corresponda*; precisando que la determinación de dicho procedimiento se realiza en atención al *objeto de la contratación*, la cuantía del *valor referencial*, y las demás condiciones para su empleo previstos en la Ley y el Reglamento

Por lo que se infiere que, las instituciones públicas para la contratación de bienes o servicios deben utilizar los procedimientos de selección establecidos en el marco legal de las contrataciones del estado, además; dichos procedimientos deben efectuarse de acuerdo con el objeto de la contratación.

Objetivo específico 3

Establecer de qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios.

Se analizó la OPINIÓN N° 116-2016/DTN, emitida por el OSCE, la misma que ante la consulta “¿Resulta de aplicación el criterio establecido en las Opiniones N°s 067-2012/DTN, 083-2012/DTN y 126-2012/DTN, emitidas con anterioridad a la vigencia de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento, aprobado por Decreto Supremo N° 350-2015-EF, ¿relacionadas al reconocimiento de prestaciones ejecutadas de forma irregular?”.

Señala con la finalidad de lograr el mayor grado de eficiencia en las contrataciones públicas esto es, que las Entidades obtengan los bienes, servicios u obras necesarios para el cumplimiento de sus funciones, contratando en forma oportuna y bajo las mejores condiciones de precio y calidad– y el cumplimiento de principios básicos que aseguren la transparencia en las transacciones, la imparcialidad de la Entidad, la libre concurrencia de proveedores, así como el trato justo e igualitario, el artículo 76 de la Constitución Política dispone que la contratación de bienes, servicios y obras con fondos públicos se efectúe obligatoriamente por licitación o concurso, de acuerdo con los procedimientos y requisitos señalados en la normativa de contrataciones del Estado.

En el mismo sentido la opinión menciona que el numeral 3.3 del artículo 3 de la Ley, precisa que la Ley se aplica a las instituciones públicas que para adquirir bienes, servicios u obras, asumen el pago con fondos públicos.

En esa medida, la normativa de contrataciones del Estado ha emitido los requisitos, formalidades y procedimientos que deben seguir para realizar sus contrataciones, por lo que su incumplimiento conllevaría la responsabilidad de los funcionarios involucrados, de conformidad con el artículo 9 de la Ley

Por lo que se concluye La presente Ley se aplica a las contrataciones de bienes, servicios u obras, utilizando los fondos públicos, por lo que su incumplimiento conlleva a la responsabilidad de funcionarios.

IV. DISCUSIÓN

Se ha demostrado el objetivo General, el cual es determinar de qué manera la normativa de contrataciones del estado incide en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios, cuyo supuesto general es: el Reglamento de la Ley 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, según lo siguiente:

Las entrevistas realizadas al personal que interviene en las contrataciones del estado, indican que tienen conocimiento de la aplicación de la Ley 30225 y su Reglamento, ya que respecto a los procedimientos para efectuar las contrataciones de la entidad en su mayoría han respondido que para la contratación de bienes y servicios que superan los 8 UIT toman como referencia la Ley de contrataciones del Estado-Ley 30225 y su reglamento, además para la elaboración del plan anual de contrataciones el área usuaria deben programar en el cuadro de necesidades los requerimientos de bienes y servicios, y que las áreas usuarias no remiten con la debida anticipación sus requerimientos de bienes y servicios, por lo que; es el principal contratiempo las situaciones de urgencia, por no contar con los bienes o servicios en el plazo estimado, por lo que se infiere que tal situación, entre otros, ocasiona que no se utilice los procedimientos previstos en la Ley 30225, o que se contrate omitiendo requisitos de obligatorio cumplimiento, lo cual conlleva a contrataciones irregulares de bienes y servicios.

El análisis documental relacionado al objetivo general, nos indica que en caso que en el procedimiento de selección se haya omitido incluir en su disposiciones los requisitos de calificación, que según el numeral 8.1 del artículo 8 son de obligatorio cumplimiento, toda vez que para la calificación de los postores son necesarios a fin de comprobar que estos cuentan con las capacidades necesarias para la ejecución del contrato, el numeral 44.2 del artículo 44 de la referida Ley de Contrataciones del Estado - Ley 30225, establece que después de celebrados los contratos, la entidad puede declarar la nulidad de oficio, entre otros, cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, conjuntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.

De acuerdo a las entrevistas realizadas a los partícipes de la presente investigación, quienes participan en los procedimientos de selección y el análisis documental podemos decir que la normativa de contrataciones del estado incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, debido a que pese a que esta ha

establecido los procedimientos de selección aplicables para la contratación de bienes y servicios, ha detallado las etapas de cada uno de los procedimientos de selección, ha establecido que el área usuaria debe programar en el cuadro de necesidades sus requerimientos de bienes y servicios y otorga facultades al titular de la entidad para anular de oficio el contrato, en caso de contratos irregulares que generan responsabilidad de los funcionarios, servidores y contratistas, en la actualidad aún existen casos de irregulares en las contrataciones de bienes y servicios, ello porque los partícipes de los procedimientos de selección no cumplen con lo establecido en la normativa de contrataciones.

Los resultados obtenidos de nuestros instrumentos con los que se lograron recolectar datos relevantes, para la investigación, se debe comparar con el marco teórico, donde se recolectaron teorías acerca del tema de investigación.

Ahora bien, realizando la contrastación de los resultados obtenidos con las teorías consultadas se tiene que:

Ello ocurre debido a que la Ley de Contrataciones del Estado - Ley 30225 y su reglamento, no han tenido en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado. (Hernández, 2015, p. 3).

Al respecto, como hemos verificado en las respuestas los partícipes tienen conocimiento que las contrataciones públicas mayores a 8 UIT deben registrarse a la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento, el área usuaria debe programar en el cuadro de necesidades sus requerimientos de bienes y servicios y la Ley otorga facultades al titular de la entidad para anular de oficio el contrato, en caso de contratos irregulares generando responsabilidad a los funcionarios, servidores y contratista, sin embargo en la actualidad aún existen casos de irregulares en las contrataciones del estado, ello porque los partícipes de los procedimientos de selección incumplen la normativa de contrataciones del estado.

Se ha demostrado que el objetivo específico 1, el cual es analizar de qué manera el procedimiento de contratación incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, cuyo supuesto específico es, el procedimiento de contratación incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios

Las entrevistas realizadas al personal que interviene en las contrataciones del estado, con la finalidad de responder al objetivo específico¹ indican en los resultados que la entidad prioriza sus necesidades de bienes y servicios de acuerdo al giro del negocio, que las contrataciones irregulares son aquellas que no han cumplido con el marco legal vigente de las contrataciones con el estado, y que el perjuicio ocasionado a la entidad genera responsabilidad a las personas involucradas.

El análisis documental nos permite verificar que las contrataciones del estado establece la nulidad de los contratos, en caso se verifiquen irregularidades durante el procedimiento de selección y aquellas adquisiciones sin efectuar procedimientos de selección.

El numeral 44.2 del artículo 44 de la Ley establece que después de celebrados los contratos, la Entidad puede declarar la nulidad de oficio, entre otros, en los siguientes casos:

Cuando se verifique la trasgresión del principio de presunción de veracidad durante el procedimiento de selección o para el perfeccionamiento del contrato, previo descargo.

Cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, juntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.

En caso de contratarse bienes, servicios u obras, sin el previo procedimiento de selección que correspondiera

De acuerdo a las entrevistas realizadas a los partícipes de la presente investigación, quienes participan en los procedimientos de selección y el análisis documental podemos decir que los procedimientos de contratación inciden negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, ya que pese a que los entrevistados tienen conocimiento que las contrataciones irregulares son aquellas que no han cumplido en el marco legal vigente de las contrataciones con el estado, y que el perjuicio ocasionado a la entidad genera responsabilidad a las personas involucradas, no cumplen con lo establecido en la normativa de contrataciones del estado, por lo que aún en la actualidad existen casos de contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Ahora bien, realizando la contrastación de los resultados obtenidos con las teorías consultadas se tiene que ello ocurre debido a que la Ley de Contrataciones del Estado - Ley 30225 y su reglamento, no han tenido en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado. (Hernández, 2015, p. 3).

Se ha demostrado que el objetivo específico 2, el cual es investigar de qué manera el procedimiento de selección de contratación de bienes y servicios se originó dentro del marco de la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento, cuyo supuesto específico 2 es el procedimiento de selección no se originó dentro del marco de la Ley de contrataciones toda vez que no se respetó el debido procedimiento de selección, según:

Las entrevistas realizadas al personal que interviene en las contrataciones del estado, con la finalidad de responder al objetivo específico 1 indican en los resultados que no todos los procedimientos convocados estuvieron incluidos en el plan anual de contrataciones, que las convocatorias se realizan en el SEACE, que los plazos de las convocatoria es de acuerdo a los procedimientos de selección, además que no cuentan con flujogramas que señalen las etapas de los procedimientos de selección y el encargado de realizar las labores por etapas.

Con respecto al análisis documental realizado para responder al objetivo, se puede observar que los procedimientos de selección deben determinarse de acuerdo con el objeto de contratación, ya que el numeral 32.1 del artículo 32 del Reglamento establece que, para la contratación de bienes, servicios en general, consultorías u obras, establece que la Entidad debe utilizar los procedimientos de selección previstos en dicho dispositivo; precisando que la determinación de dicho procedimiento se realiza en atención al *objeto de la contratación*, la cuantía del *valor referencial*, y las demás condiciones para su empleo previstos en la Ley y el Reglamento

De acuerdo a las entrevistas realizadas a los partícipes de la presente investigación, quienes participan en los procedimientos de selección y el análisis documental podemos decir que el procedimientos de selección para la contratación de bienes y servicios no se originó dentro del marco de la ley de contrataciones, toda vez que no se respetó el debido proceso, ya que no todos los procedimientos de selección convocados fueron programados en el plan anual de contrataciones, por lo que como respondieron los entrevistados a las

preguntas del objetivo general, las áreas usuarias no solicitan con la debida anticipación sus requerimientos, motivo por el cual, se dan las situaciones de urgencia, al no contar con los bienes o servicios en el plazo estimado, por lo que, se infiere que dada la necesidad de urgencia, realizan contrataciones directas de bienes y servicios, sin utilizar el debido procedimiento de selección.

Ahora bien, realizando la contrastación de los resultados obtenidos con las teorías consultadas se tiene que ello ocurre debido a que la Ley de Contrataciones del Estado - Ley 30225 y su reglamento, no han tenido en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado. (Hernández, 2015, p. 3).

Asimismo, no basta contar con personal capacitado que conozca la normativa, pues se requiere, además, una gestión eficiente en toda entidad, que implique una adecuada planificación, priorización correcta de las necesidades y un buen funcionamiento del órgano de control. (Diario Gestión 25.07.2016)

Se ha demostrado que el objetivo específico 3, el cual es establecer de qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la contratación de bienes y servicios, cuyo supuesto específico 3 es, la acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, limitando la participación plural de postores y restando transparencia, según:

Las entrevistas realizadas al personal que interviene en las contrataciones del estado, con la finalidad de responder al objetivo específico 3, indican que la entidad ha emitido normativas internas, enmarcadas en la ley de contrataciones del estado y su reglamento y para la emisión de informes técnicos e informes legales que definan el procedimiento de selección correspondiente se analiza el estado situacional de las contrataciones de bienes y servicios.

En cuanto al análisis documental de dicho objetivo, se puede verificar que la opinión del OSCE analizada indica que con la finalidad que las instituciones públicas logren el mayor grado de eficiencia, los bienes, servicios u obras necesarios para el cumplimiento de sus funciones, deben ser contratados en forma oportuna y bajo las mejores condiciones de precio y calidad y el cumplimiento de principios básicos que

aseguren la transparencia en las transacciones, la imparcialidad de la Entidad, la libre concurrencia de proveedores, así como el trato justo e igualitario

En el mismo sentido la opinión menciona que el numeral 3.3 del artículo 3 de la Ley, precisa que la Ley se aplica a las instituciones públicas que para adquirir bienes, servicios u obras, asumen el pago con fondos públicos.

En esa medida, la normativa de contrataciones del Estado ha emitido los requisitos, formalidades y procedimientos que deben seguir para realizar sus contrataciones, por lo que su incumplimiento conllevaría la responsabilidad de los funcionarios involucrados, de conformidad con el artículo 9 de la Ley

De acuerdo a las entrevistas realizadas a los partícipes de la presente investigación, quienes participan en los procedimientos de selección y el análisis documental podemos decir que la acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, ya que pese a que los entrevistados tienen conocimiento que cuando existen situaciones en los que se requieren contratar con urgencia se debe emitir informes que analicen y sustenten las razones por las cuales no ejecutan un concurso público sino una contratación directa.

Ocurre que, las áreas usuarias no solicitan con la debida anticipación sus requerimientos, motivo por el cual, no todos los procedimientos de selección convocados fueron programados en el plan anual de contrataciones, por lo que se dan situaciones de urgencia, al no contar con los bienes o servicios en el plazo estimado, por lo que, se infiere que dada la necesidad de urgencia, los funcionarios emiten informes legales y técnicos direccionando los procedimientos de selección, a una contratación directa, dejando de utilizar el procedimiento previsto en la Ley de Contrataciones del Estado.

De esta manera podemos precisar que la acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, limitando la participación plural de los postores y restando transparencia a los procedimientos de selección

Ahora bien, realizando la contrastación de los resultados obtenidos con las teorías consultadas se tiene que ello ocurre debido a que la Ley de Contrataciones del Estado - Ley 30225 y su reglamento, no han tenido en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la

corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado. (Hernández, 2015, p. 3).

Además, también concuerda con la teoría que no basta contar con personal capacitado que conozca la normativa, pues se requiere, además, una gestión eficiente en toda entidad, que implique una adecuada planificación, priorización correcta de las necesidades y un buen funcionamiento del órgano de control. (Diario Gestión 25.07.2016)

V. CONCLUSIONES

Se ha determinado a través de los resultados obtenidos en las entrevistas, del análisis documental y de la comparación con las teorías, que:

Primera. El Reglamento de la Ley 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, ello debido a que los funcionarios y servidores, pese a tener conocimiento que para realizar procedimientos de selección deben tomar como referencia la ley de contrataciones del estado y su reglamento no lo realizan así, por lo que aún existen casos de irregularidades en las contrataciones, ello además porque la referida Ley y consecuentemente su Reglamento no tiene en cuenta que son las personas y no la normativa de contrataciones quienes ejecutan los procedimientos de selección y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado, quedando demostrado que el Reglamento de la Ley 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Segunda. Los procedimientos de contratación inciden negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios, debido a que los entrevistados pese a tener conocimiento que las contrataciones irregulares son aquellas que no han cumplido con el marco legal vigente de las contrataciones con el estado, y que el perjuicio ocasionado a la entidad genera responsabilidad a las personas involucradas, no cumplen con lo establecido en la normativa de contrataciones del estado, por lo que aún en la actualidad existen casos de contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Ello porque no se tiene en cuenta que son las personas y no la normativa de contrataciones quienes ejecutan los procedimientos de selección y son el factor principal de la corrupción, la cual cuenta con recursos, asesoramiento y busca la manera de adecuarse a la norma de contrataciones del estado, quedando demostrado que los procedimientos de contratación inciden negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Tercera. El procedimientos de selección de la contratación de bienes y servicios no se originó dentro del marco de la Ley de contrataciones toda vez que no se respetó el debido procedimiento de selección, porque no todos los procedimientos de selección convocados fueron programados en el plan anual de contrataciones,

razón por la cual se dan situaciones de urgencia y al no contar con los bienes o servicios en el plazo estimado, se realizan contrataciones sin utilizar el debido procedimiento de selección, ello ocurre, debido a que no se tiene en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la corrupción, además no basta con contar con personal capacitado que conozca la normativa, pues se requiere, además, una gestión eficiente en toda entidad, que implique una adecuada planificación, priorización correcta de las necesidades y un buen funcionamiento del órgano de control.

Quedando demostrado que el procedimiento de selección de la contratación de bienes y servicios no se originó dentro del marco de la Ley de contrataciones

Cuarta. La acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, porque pese a que los entrevistados tienen conocimiento que cuando existen situaciones en los que se requieren contratar con urgencia se deben emitir informes que analicen y sustenten las razones por las cuales no ejecutan un concurso público sino una contratación directa, los informes legales y técnicos emitidos por funcionarios, no sustentan las razones por las cuales no se utilizó el debido procedimiento, lo cual denota que los funcionarios utilizan sus cargos para su propio beneficio, ello debido a que la normativa de contrataciones no ha tenido en cuenta que son las personas y no la norma quienes ejecutan los procedimientos de selección, y son el factor principal de la corrupción, y que no basta contar con personal capacitado que conozca la normativa, pues se requiere, además, una gestión eficiente en toda entidad.

Quedando demostrado que la acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, limitando la participación plural de postores y restando transparencia.

VI. RECOMENDACIONES

Primera. La institución pública implemente controles internos aplicados a cada etapa de las contrataciones de bienes y servicios, con el fin de detectar diferencias entre lo establecido por el marco normativo de las contrataciones y la actuación de funcionarios y servidores para corregir oportunamente las desviaciones y evitar contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Segunda. Implementar controles en cada etapa de los procedimientos de selección, que permitan detectar diferencias entre lo establecido en el marco normativo de contrataciones y la actuación de las personas respecto a la ejecución de procedimientos de contratación de bienes y servicios para corregir oportunamente las diferencias detectadas y evitar contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Tercera. Implementar controles internos en la etapa del requerimiento de necesidades del área usuaria para asegurar que estos envíen sus requerimientos en los plazos establecidos en el marco normativo de contrataciones, evitando situaciones de urgencia que conlleven a contrataciones irregulares de bienes y servicios.

Cuarta. Implementar controles internos en la evaluación del estado situacional de las contrataciones, para la emisión de informes legales que determinen el correspondiente proceso de selección y asegurar que los informes legales y técnicos emitidos por funcionarios sustenten la definición del correspondiente procedimiento de selección.

REFERENCIAS

- Carrasco, S. (2009). *Metodología de la investigación*. Lima: San Marcos.
- Castro, C. y García, L. (2010). *La contratación estatal: teoría general perspectiva comparada y regulación Internacional*. Ciudad Colombia. Primera Edición. Editorial Universidad del Rosario.
- Carreras, F. y Alberti, E. (2002). *Fuentes del Derecho*. UOC La Universidad Virtual.
- Chirif, L. (2010). *Preparación de tesis*. (1° ed) Lima: Editorial EDUNI.
- Cuñat, J. (2007). *Aplicación de la teoría fundamentada (Grounded theory) al estudio del proceso de creación de empresas*. Recuperada de: <https://dialnet.unirioja.es/descarga/articulo/2499458.pdf>
- Domínguez, P. y Durand, M. (2015). *Análisis descriptivo de la problemática de las contrataciones estatales en el marco del Sistema de Abastecimiento Público*. Universidad Peruana de Ciencias Aplicadas. (Tesis maestría) Recuperada de: [http://repositorioacademico.upc.edu.pe/upc/bitstream/10757/620716/8/MARCOSIS TEMA ABASTECIMIENTO.pdf](http://repositorioacademico.upc.edu.pe/upc/bitstream/10757/620716/8/MARCOSIS%20TEMA%20ABASTECIMIENTO.pdf). Bocanegra, L. (2015). *Ley De Contrataciones y Sus Efectos En El Distrito de José Crespo y Castillo Leoncio Prado – 2014* (Tesis Doctorado). Recuperada de: <http://repositorio.udh.edu.pe/handle/123456789/242.N>.
- Gonzales, M. (2016). *Compras y contrataciones en el exterior de la dirección general de relaciones económicas internacionales*. (Tesis de maestría) Recuperada de: [http://repositorio.uchile.cl/tesis/uchile/2012/cfgonzalez_mg/html/index frames.html](http://repositorio.uchile.cl/tesis/uchile/2012/cfgonzalez_mg/html/indexframes.html).
- Guzmán, C. (2015). *Manual de la Ley de Contrataciones del Estado Análisis de la Ley y su Reglamento*. Ciudad de Lima, Lima: Primera edición.
- Hernández, R., Fernández, C. y Baptista, P. (2014). *Metodología de la Investigación*. (6.aed.) México: Mg. Graw-Hill Interamericana.
- Hernández Diez, S. (2015). *Apuntes sobre la reforma en materia de contratación Pública*. Recuperada de [revistas.pucp.edu.pe /index.php / derecho y sociedad /article/ download / 14392/15007](http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derecho_y_sociedad/article/download/14392/15007).
- Hernández, S. (2016). *Estructura de las redes de corrupción en los procesos de selección de obras públicas en el sector Transportes y Comunicaciones entre los años 2005 y 2010*". (Tesis de maestría).

- Recuperada de:
http://tesis.pucp.edu.pe/repositorio/bitstream/handle/123456789/5546/HERNANDEZ_DIEZ_SANDRO_ESTRUCTURA.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- Instituto Nacional de Administración Pública Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico (2009). *La Integridad en la Contratación Pública Buenas Prácticas de la A a la Z. Madrid*
- Instituto Nacional para el Desarrollo Sostenible (2015). *Manual para agentes Públicas de la Red Interamericana de Compras Gubernamentales*. Ginebra Suiza.
- Instituto Nacional de Administración Pública (2017). *Contrataciones públicas en el Marco de los Derechos Sociales Fundamentales*.
- Logacho, V. (2015). *Estudio del proceso de contratación pública de bienes y servicios y su contribución al mejoramiento de la gestión administrativa. caso práctico: coordinación general administrativa financiera de la secretaría general de la presidencia de la república*. (Tesis de maestría). Recuperada de: <http://repositorio.iaen.edu.ec/xmlui/handle/24000/3871>
- Martínez, C. (2012). *Análisis de las compras y contrataciones gubernamentales en la República Dominicana, 2004-2011: debilidades y fortalezas* (Tesis para obtener el título). Recuperada de:
http://www.cidcop.gob.pa/uploads/publicaciones/files/_16163.pdf.
- Ñahui, N. (2015). *Modelo de Gestión de Abastecimiento en el Sector Público Peruano* (Tesis .de título profesional). Recuperada:
http://cybertesis.unmsm.edu.pe/bitstream/handle/cybertesis/4419/%c3%91ahui_nj.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- PEI 2012-2016-OSCE. Recuperada de portal.osce.gob. Pe. /PLANES% 20DE% 20ACCION %20%281%29%20%281%29.pdf
- Ramírez, K. (2017). *Análisis de los procesos de compras del departamento de contratación pública del gobierno autónomo descentralizado de la provincia de Esmeraldas* (Tesis de maestría). Recuperada. de:
<https://repositorio.pucese.edu.ec/bitstream/123456789/1000/1/RAM%c3%8dREZ%20INTRIAGO%20%20KAYRA.pdf>.

Recari, R. (2015). *Gestión Administrativa en los Departamentos de Compras y Contrataciones el Ministerio de Gobernación de Guatemala (Tesis para obtener título)*. Recuperada de:

<http://recursosbiblio.url.edu.gt/tesiseortiz/2015/01/01/Recari.Fernandopdf>

Recuperada de: [Plan_Estrategico_delascontratacionespublicas.pdf](#)

Recuperada de: <http://semanaeconomica.com/article/legal-y-política / marco-legal/139856-nueva-ley-de-contrataciones-con-el-estado-no-basta-para-lograr-una-gestion-por-resultados/>

Investigación: Transparencia y Competencia en los Procesos de Adquisición y Contratación del Gobierno Salvadoreño. Recuperada <http://estudiotransparenciaadquisicionesgoesl.pdf>.

Recuperada de: <https://Gestión.pe/opinión/editorial-talento-comprar-2166225>

Recuperada de <https://elcomercio.pe/economia/opinion/corrupcion-mecanismos-mercado-opinion-402470>

Recuperada de: <https://diariocorreo.pe/edicion / arequipa/osce-advierte irregularidades-en-convenio-entre-la-mpa-y-oim-por-viaducto-salaverry-780570/>

Recuperada de: **¡Error! Referencia de hipervínculo no válida..**

Recuperada: <http://hlaguapillo.blogspot.pe/2012/02/antecedentes-historicos-contratacion.html>.

Recuperada de: http://www.osce.gob.pe/consucode/userfiles/image/Plan_Estrategico_delas%20contrataciones%20publicas.pdf.

Recuperada de: file:///C:/Users/juan%2017/Downloads/FIIAPP_BUENAS_PRACTICAS.pdf

Recuperada de: http://www.oas.org/juridico/PDFs/mesicic5_ecu_panel5_SERCOP_3.2.1_man_bue_pr%C3%A1c_CP.pdf.

Recuperada de:

Trayectoria metodológica. (2004). Chile Recuperada <http://cybertesis.uach.cl/tesis/uach/2004/fma283v/xhtml/TH.5.xml>

Vera, J. (2016). *La ley de contrataciones del estado y su eficiencia en los procesos de selección y contratación en la Municipalidad Provincial Sánchez Carrión-Huamachuco 2015-2016.* (Tesis de título profesional). Recuperada de http://dspace.unitru.edu.pe/bitstream/handle/UNITRU/8575/veraparedes_julissa.pdf?sequence=1&isAllowed=y

ANEXOS

Anexo 1. Matriz de Consistencia

MATRIZ DE COSISTENCIA					
AUTOR: JUAN CARLOS HERNANDEZ GAMARRA					
El Reglamento de la Ley N° 30225 y su incidencia en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.	VARIABLE INDEPENDIENTE:	PROBLEMA GENERAL:	OBJETIVO GENERAL:	SUPUESTO GENERAL:	
	El Reglamento de la Ley N° 30225.	¿Determinar cómo la normativa de la ley de contrataciones del Estado y su reglamento inciden en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios?	Determinar de qué manera la normativa de Contrataciones del Estado y su reglamento incide en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.	El Reglamento de la Ley N° 30225 incide negativamente en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.	
	VARIABLE DEPENDIENTE:	PROBLEMA ESPECÍFICO:	OBJETIVO ESPECÍFICO:	SUPUESTO ESPECÍFICO:	
	Su incidencia en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.	<p>1.- ¿Determinar de qué manera el procedimiento de Contratación incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios?</p> <p>2.- ¿Determinar de qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco de la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento?</p> <p>3.- ¿De qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios?</p>	<p>1.- Analizar de qué manera el procedimiento de Contratación incide en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.</p> <p>2.- Investigar De qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco de la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento.</p> <p>3.- Establecer De qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios.</p>	<p>1.-El procedimiento de Contratación incide negativamente en las contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.</p> <p>2.- El procedimiento de selección de la Contratación de bienes y Servicios no se originó dentro del Marco de ley de Contrataciones toda vez que no se respetó el debido procedimiento de selección fue irregular.</p> <p>3.- La acción de los funcionarios incide negativamente en la inejecución de un concurso público, limitando a la participación plural de los postores y restando transparencia.</p>	

Anexo 2. Guía de análisis documental

Título: Incidencia de la Ley de Contrataciones en las Contrataciones Irregulares de Bienes y Servicios.

Ficha Técnica		
Documento	: Resolución Directoral : 039-2018-HCH	
Autor	: Ministerio de Salud Hospital Cayetano Heredia	:
Fecha	: 16 de febrero de 2018	
Resolución Directoral	: 039-2018-HCH	

Determinar de qué manera el marco legal de contrataciones del estado incide en las Contrataciones irregulares de Bienes y Servicios.

OBJETIVO GENERAL

EL MARCO LEGAL DE CONTRATACIONES SEÑALA COMO CAUSAL DE NULIDAD DEL PROCESO CUANDO NO SE HAYA UTILIZADO LOS PROCEDIMIENTOS PREVISTOS EN LA LEY

		SI	NO
1°	El marco legal de las contrataciones del estado establece que en caso se suscriba un contrato a través de un procedimiento de selección que se ejecutó omitiendo a los procedimientos establecidos en la Ley de Contrataciones del estado, se incurrirá en causal de nulidad del proceso y del respectivo contrato; debiendo asumir responsabilidades los funcionarios y servidores de la Entidad conjuntamente con los contratistas que celebraron dichos contratos.	X	
Fundamento materia de	El numeral 44.2 del artículo 44 de la Ley establece que <u>después de celebrados los contratos</u> , la Entidad <u>puede</u> declarar la nulidad de oficio,		

análisis	<p>entre otros, en el siguiente caso:</p> <p>- Cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, conjuntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.</p> <p>De esta manera, cuando se suscriba un contrato a través de un procedimiento de selección que se ejecutó omitiendo los procedimientos establecidos en la Ley de Contrataciones del Estado, se incurrirá en causal de nulidad del proceso y del respectivo contrato; debiendo asumir responsabilidades los funcionarios y servidores de la Entidad conjuntamente con los contratistas que celebraron dichos contratos.</p>		
	Resolutiva	2	3

INTERPRETACIÓN: De la presente opinión se infiere que Ley de Contrataciones del Estado, ha establecido que los contratos suscritos mediante un procedimiento de selección en los cuales se omitió procedimientos establecidos en la Ley y su Reglamento son causales de nulidad del proceso y respectivo contrato.

OBJETIVO ESPECÍFICO 1

1. Analizar de qué manera los procedimientos establecidos en la normativa de contrataciones del estado inciden en las contrataciones irregulares de bienes y servicios.

INCIDENCIA DE LOS PROCEDIMIENTOS DE SELECCIÓN EN LAS CONTRATACIONES IRREGULARES DE BIENES Y SERVICIOS

		SI	NO
1°	El marco de la normativa de las contrataciones del estado establece la nulidad de los contratos, en caso se verifiquen irregularidades durante el procedimiento de selección y aquellas adquisiciones sin efectuar procedimientos de selección.	X	
Fundamento materia de análisis	El numeral 44.2 del artículo 44 de la Ley establece que <u>después de celebrados los contratos</u> , la Entidad <u>puede</u> declarar la nulidad de oficio, entre otros, en los siguientes casos: <ul style="list-style-type: none">- Cuando se verifique la trasgresión del principio de presunción de veracidad durante el procedimiento de selección o para el perfeccionamiento del contrato, previo descargo.- Cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encontraba bajo su ámbito de aplicación. En este supuesto, asumen responsabilidad los funcionarios y servidores de la Entidad, juntamente con los contratistas que celebraron irregularmente el contrato.- En caso de contratarse bienes, servicios u obras, sin el previo procedimiento de selección que correspondiera.		
	Numeral 2.1.2		

INTERPRETACIÓN: La ley de contrataciones establece la declaración de nulidad de los contratos que durante el procedimiento de selección hayan transgredido el principio de veracidad, asimismo cuando no se haya utilizado los procedimientos previstos en la Ley de Contrataciones pese a que la contratación se encontraba en su ámbito de aplicación, además en caso de contratarse bienes, sin el procedimiento de selección que correspondiera.

OBJETIVO ESPECÍFICO 2

Investigar de qué manera el procedimiento de selección de la Contratación de Bienes y Servicios se originó dentro del marco legal de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

PROCEDIMIENTOS DE SELECCIÓN DEBEN ORIGINARSE EN EL MARCO LEGAL DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

		SI	NO
1°	Los procedimientos de selección deben determinarse de acuerdo al objeto de contratación	X	
Fundamento materia de análisis	El numeral 32.1 del artículo 32 del Reglamento establece que para la contratación de bienes, servicios en general, consultorías u obras, <u>la Entidad debe utilizar los procedimientos de selección previstos en dicho dispositivo, según corresponda</u> ; precisando que la determinación de dicho procedimiento se realiza en atención al <u>objeto de la contratación</u> , la cuantía del <i>valor referencial</i> , y las demás condiciones para su empleo previstos en la Ley y el Reglamento.		
	Numeral 2.1.2	4	2

INTERPRETACIÓN: Las instituciones públicas para la contratación de bienes o servicios deben utilizar los procedimientos de selección establecidos en el marco legal de las contrataciones del estado, además; dichos procedimientos deben efectuarse de acuerdo al objeto de la contratación.

OBJETIVO ESPECÍFICO 3

1. Establecer de qué manera la acción de los funcionarios incide en la realización del procedimiento irregular de la Contratación de Bienes y Servicios.

EL MARCO LEGAL DE LAS CONTRATACIONES ESTABLECE LA RESPONSABILIDAD DE LOS FUNCIONARIOS EN CASO DE DESVIACIONES EN EL PROCEDIMIENTO DE SELECCIÓN

		SI	NO
1°	El marco legal de las contrataciones del estado establece la responsabilidad de funcionarios en caso de incumplimiento en las contrataciones del estado.	X	
Fundamento materia de análisis	El numeral 3.3 del artículo 3 de la Ley, al establecer su ámbito de aplicación, precisa que La presente Ley se aplica a las contrataciones que deben realizar las Entidades y órganos señalados en los numerales precedentes, así como a otras organizaciones que, para proveerse de bienes, servicios u obras, asumen el pago con fondos públicos.		
	En esa medida, la normativa de contrataciones del Estado ha previsto los requisitos, formalidades y procedimientos que deben observarse para llevar a cabo las contrataciones bajo su ámbito, por lo que <u>su incumplimiento conllevaría la responsabilidad de los funcionarios involucrados, de conformidad con el artículo 9 de la Ley</u>		
	Numeral 2.1.	2 y 3	2

INTERPRETACIÓN: La presente Ley se aplica a las contrataciones de bienes, servicios u obras, utilizando los fondos públicos, por lo que su incumplimiento conlleva a la responsabilidad de funcionarios.